IOS. M. SCHNEIDT,
V. I. D. COM. PAL. CAES. CONS. AVL. WIRCEB. ET FVLDENS.
PANDECT. ET IVRIS FRANCONICI IN VNIVERSITATE
WIRCEBVRGENSI PROFESSORIS PVBL. ET ORD.

THESAVRVS IVRIS FRANCONICI.

Oder

Sammlung

theils gedruckter theils ungedruckter

Abhandlungen, Dissertationen,

Programmen, Gutachten, Gesätze,
Urkunden 2c. 2c.

welche das

Fränkische und besonders Hochfürstlich-Wirzburgische

Geistliche, Weltliche, Bürgerliche, Peinliche, Lehen-,
Polizey- und Kameralrecht
erläutern 2c.

Des ersten Abschnittes viertes Heft.

Wirzburg,
Im Verlage der Franz Xaver Riennerischen privil.
Buchhandlung.
1 7 8 7.

BIBLIOTHECA
REGIA
MONACENSIS.

SECTIO I.
OPVSCVLVM X.

FASCICVLVS DIFFERENTIARVM IVRIS COMMVNIS ET FRANCONICI

VULGO

Des Land - Rechtens Herzogthums Francken,

IN QVATVOR PARTES DISTRIBVTVS.

CVI ET NONNVLLA S. ROM. IMPERII, QVORVNDAM REGNORVM, DITIONVM, CIVITATVM CONSTITVTIONES LOCALES, REFORMATIONES ET CONSVETVDINES ADIVNCTAE SVNT. IN CAVSIS: TVTELAE, LEGITIMAE PARENTVM ET FILIORVM, SVCCESSIONIS EX TESTAMENTO ET AB INTESTATO, PACTORVM DOTALIVM, ET ANTENVPTIALIVM, CONDONATIONVM, VNIONIS, SIVE PARIFICATIONIS PROLIVM.

COLLECTVS A

PETRO RODERICO DEMERADT, PHILOSOPHIAE ET V. I. D. *

* Prodiit hic Fasciculus Wirceburgi 1666. in 12. postea saepius in eadem forma recusus, anno autem 1733. omissis

PROLEGOMENA.

Receptum communiter eſt apud omnes DD. Quamlibet Civitatem, ſive Municipium, cui vel ex ſe, vel à Principe conceſſa, vel favente tacito ſuperioris conſenſu conſuetudine adquiſita inſit Jurisdictio, poſſe ſibi facere ſtatuta, et conſuetudines, etiam Juri Communi repugnantes, dummodo non ſit in contrarium lex derogatoria ſpecialis, ita eſt communis opinio omnium DD. *a*) Neque pauca ſunt Juris noſtri loca invenire, quae lege Municipali diverſum et contrarium Juri communi obſervari tradunt. *b*) Quae Statuta ſi ſint rationabilia, conſuetudines ſi ſint laudabiles, wann Sie heylſame Ordnungen, gute ehrbare Gebrauch, und rechtlich wohl hergebrachte Gewohnheit seynd, ad unguem et ad literam quod ajunt, ſunt obſervandae. *c*) Obligantque non

---

omiſſis quibusdam lineis, loco ſuo notandis, in folio typis editus, et Ordinationi Prouinciali nouiſſime fuit adiectus.

a) Ad L. *omnes populi. ff. de Juſt. & Jure.*

b) Ut in L. 3. §. *plane ff. quod met. cauſ.* L. *Lucius. in fin. ff.* ad Municip. L. *ſemper* §. *legem ff. de Jure Immun.*

c) Bart. *in l. omnes populi* ff. *de Juſt. & Jure. Bald. in l. maximum vitium n.* 15. C. *de lib. præter. Alex. conſ.* 45. *n.* 3. *fol.* 7.

non tantum Subditos, ſed et eos, qui in loco ſunt, etiam peregrinos, qui ſe debent conformare legibus loci, cui primo, et per ſe ſunt poſitae. Siquidem expedit ad bonum Commune, et publicam tranquillitatem plebis, ut quisque ſe accomodet moribus cujusque regionis, in qua degit, praeſertim in rebus, quae ad omnes ſpectant, & ad rectitudinem vitae neceſſariae judicantur, ac exiſtimantur. Quin & Judices ſecundum cujuscunque regionis, Ducatus, Comitatus, Civitatis, aut loci ſingulares conſuetudines, & ſtatuta judicare debent, & contrafaciendo litem faciunt ſuam, & de Syndicatu tenentur: Darauf auch des Kayſerl. Cammer Gerichts Aſſeſſorn ſchwören müſſen. *d*) Quando enim in numerum Aſſeſſorum recipiuntur, in ſpecie jurare tenentur, quod ſecundum Imperii conſtitutionem, ſecundum Jus commune, & laudabiles locorum conſuetudines nach redlichen, ehrbaren, und landiſchen Ordnungen, Statuten und Gewohnheiten judicare velint. *e*)

Non minus Aſſeſſores Judicii Provincialis Franconici die Beyſitzer oder Urtheiler des Land-Gerichts Hertzog. Francken jurare tenentur, quod ſecundum

 lau-

---

d) *Auth. jubemus C. de Jud. Gail. I. obſ. 36. n.* 12. *&* I. *ob.* 31. *n.* 2.

e) Pront expreſſe habetur in forma *Juram. Aſſeſſ. Lib.* 1 *Ord. Cam. tit.* 57.

laudabiles, receptas, & approbatas Franconiae consuetudines, ejusque ordinationem Provincialem judicare velint: Daß Sie Ihrer Fürstl. Gnaden von Würtzburg gute löbliche angenommene, und approbirte Gewohnheit förderen und handhaben, auch die Ordnung, so dem Land-Gericht durch den Hochgebohrnen Fürsten, und Herrn Herrn Johann Gottfrid Bischoffen zu Bamberg und Würtzburg, auch Herzogen zu Francken gegeben ist, und dieselbe betrifft, getreülich, und ohn alle Gefährte halten sollen, und wollen. *f*)

Tum autem censentur statuta rationabilia, & tum dicuntur laudabiles consuetudines, quoties statuentes & observantes existimant, illas esse bonas, & suis moribus convenientes, nam id pro ratione est, licet iniquitatem aliquam contineant, vel sint Juri communi contrariae. g) Nam & hic aureum illud locum invenit: a justitia nonnunquam abeas in parvis, si salvam velis in magnis; Habet enim aliquid ex iniquo omne magnum exemplum, quod erga singulos rependitur.

Irra-

---

f) De quo vide plenius Die Land-Gerichts Ordnung des Hertzogthum zu Francken *part.* 1. *Rub.* Beysitzer oder Urtheiler Eyd.

g) *Bald. in l. non omnium ff. de LL. L.* 1. §. *ab initio n.* 1. *de postul. Tiraquell. de utroque retr. in praef. n.* 75.

Irrationabiles & illaudabiles consuetudines unvernünftige böse Gewohnheiten, quae citra rationem et aequitatem longo usu receptae sunt, neque longo tempore, neque longa consuetudine confirmari possunt, nec vim habent Juris consuetudinarii, sed usurpationes böse Gebraüch dicuntur, & corruptelae loco habentur. *h*) Ideoque videmus ubique tales irrationabiles consuetudines prohibitas & abrogatas esse. *i*)

Quod nepotes, neptesve Avis suis in Patris, vel matris locum cum eorundem fratribus, & sororibus succedere simul prohibeantur, abrogatum est. *k*)

Quod fratrum sororumque liberi cum Defuncti fratribus & sororibus simul in stirpes succedere prohibeantur, reprobatum est similiter. *l*)

Ut & abrogatum, quod Consobrini, Patrueles Amitini nullo existente defuncto proximiore ejus ad se delatam haereditatem ab intestato in capita dividere prohibeantur. *m*)

 Con-

---

h) *L.* 1. *C. quae sit long. cons. Can consuetud.* 21. *dist. Strach. de merc. tit. de Spons. fol.* 230. *n.* 7.

i) Constit. Crim. Carol. V. tit. 218.

k) Per *Recess. Imperii d. Anno* 1500. *c.* 19.

l) Per Recessum Imperii *d. Anno* 1521. §. Nachdem auch.

m) Reichs Abschied d. Anno 1529. §. 32. Item als bishero.

Consuetudo, qua tempore mortis Usufructuarii bona ad Successores deferuntur, irrationabilis judicata fuit. *n*)

Sic et illud Statutum Paduae, et Pergami, quo qui bonis cedit, necesse habet, ponere anum nudum in publico arengo super quodam lapide et dicere: cedo bonis; tanquam inhonestum et turpis effectus rejicitur. *o*)

Sic et illa Consuetudo: Daß Bader, Barbierer, Müller, LeinenWeber, SchaaffHirten, Hirten, Zöllner, Pfeiffer, Spielleüth, Trompeter und dergleichen Kinder kein Handwerck lernen mögen, tanquam irrationabilis abrogata est. *p*)

Dann seynd alle Gebräuch, Herkommen, gefreyte Ordnungen, und Gewohnheiten des Römischen Reichs Policey

---

n) *Gylmann. tom. 3. fol. 96. in fin.*

o) *Argum. express. l. alia. §. generaliter. ff. solut. matrim. l. nemo C. de exact. tribut. l. Titio §. 2. ff. de operis libert. & l. Cerdonem 42. ibi.*

p) Per Recessum Imperii *August. d. Anno* 1548. tit. Von Handwercks-Söhnen fol. 61. Policey Ordnung Anno 1577. tit. 38. Policey Ordnung Carol. V. c. 37. Wehn. pract. Obs. verb. Zunfft. §. *in opificum. Besold. in Com. ad Ord. polit. Ducat. Würtemb.* von den Handwerckern. *Mynsinger* 4. *ob.* 31.

Policey Ordnungen zuwider durch die Reichs Abschied q) abgethan worden.

So ist auch durchauß nicht zu passiren, wann einen Hund oder ein ander Thier nothgedrungen oder ungefehr ein Handwercks Mann zu Todt schlagt, daß er deßwegen mit dem Handwerck sich abzufinden, oder zu vertragen habe. Wie doch gemeiniglich mit einer Zech Bier oder Wein zu geschehen pflegt, sondern vielmehr in allweg abzuschaffen. r)

q) De Anno 1548. §. und noch etwann 71. & Anno 1551. §. 72. und nachdem rc. *Denais Jur. Cameral. cap.* 209. §. 13.

r) *Besold. Dissert. Jurid. Polit. de Jur. Colleg. cap.* 2. *num.* 2. *Zorerus* in seinem Nürnbergischen Bedencken p. 2. qu. 18. num. 4061.

DIFFERENTIARUM JURIS CIVILIS ET FRANCONICI

PARS I.

DE TUTELIS.

DIFFERENTIA I.

I. *Jus Commune.*

Pupilli, cum quatuordecim & pupillae cum duodecim annorum esse coeperint, puberes fiunt, & liberantur à tutela de jure communi, *s*) & usque ad vicesimum quintum annum completum, ut minores Curatores accipiunt. *t*)

2. Licet enim excesserint ex ephebis, ad pubertatem pervenerint, liberati sint à potestate tutoris, sibique jam dum per aetatem consulere posse videantur, adhuc tamen non adeo firmum, et certum habent animi judicium, ut soli rebus suis administrandis sufficere possint, multis enim adhuc captionibus expositum est eorum animi judicium. *u*)

3. In

---

s) *Princ. Inst. quibus mod. tut. fin. l. 21. ff. de vulg. & pup. Subst.*

t) *Princ. Instit. de Curat. tot. tit. ff. &* Cod. *de min. l. ult. C. quando tut. vel Cur. esse des.*

u) *L. 1. ff. de minoribus. l. 14. non eo minus* C. *de procur.*

3. In quem finem generaliter quoque minores non habentes Curatores vel propter ſui facilitatem, vel adverſarii calliditatem, vel ratione eorum, quae amiſerunt, vel eorum, quae non adquiſiverunt, vel eo quod oneri ſe implicuerunt, reſtituūntur in integrum. *x*)

Jus Franconicum.

4. Jure Provinciali Franconico ſecundum ejus ordinationem politicam *y*) Pupilli, Pupillaeve cum quatuordecim et duodecim annorum eſſe coeperint, puberes quidem fiunt, pubertate tamen non finitur tutela, et ejus adminiſtratio, ſed continuatur, ita ut ipſo jure tutela in curam tranſeat, idemque Curator ſit, qui Tutor fuit. Ob auch wol ſonſten in gemeinen geſchriebenen Rechten die Tutel und Vormundſchafft bey einem Knäblein, nachdeme es ſeine 14; und Mägdlein, nachdeme es ſeine 12 Jahr vollkomentlich erreichet, ſich zu enden, und von dannen an bis auff die 25 Jahr Curatores und Treűßträger zu verordnen verſehen, welche Differentz und Unterſchied aber nun viel Jahr hero ſo wohl in unſerm Stifft und Hertzogthum, als auch ſonſten gemeiniglich nicht obſervirt, oder

x) L. 25. §. *non ſemper.* L. 45. *ff. de minoribus.*

y) Landgr. Ordnung Herzogthums Francken part. 3. tit. 2. von Unterſchied der Tutorn und Curatorn §. 5. & 6.

oder gehalten worden; Als wollen wir dasselbig auch hiemit auffgehebt und abgethan, aber verordnet haben. §. 6. Wann nun inskünfftig nachgehender Ordnung gemäß einem Pupillen oder Minderjährigen einmal Vormunder verordnet, daß dieselbige sowohl die Tutel und Vormund- als Curatel und Treüßträgerschafft, so lang es die Nothdurft erfordert, und in unser Stadt Würtzburg allhier unserm Land Richter, auff dem Land aber unserm Beambten vor gut angesehen worden, behalten und verwalten sollen. Es wäre dann Sach, daß Sie mit ihrer gefährlicher Verwaltung zur Enderung Ursach geben. z) Ne continentia causae dividatur. *a*)

5. Ab iisdem enim magistratibus dantur Curatores, à quibus et Tutores. *b*)

6. Item finita tutela tutores aeque de mala administratione tenentur, ac Curatores. *c*)

8.

z) L. G. Ord. *tit.* 7. §. 1. *tit.* 20. §. 1. *tit.* 25. §. 1.

a) *L. nulli C. de Judic. l. omnes C. arb. tut. Frid. Mind. de causae continentia cap.* 1. *per tot.*

b) *Text. in* §. 2. *ibi dantur Curatores ab iisdem Magistratibns, à quibus & Tutores; ubi DD. comunit. inst. de Curatoribus.*

c) *Text. elegans in l. ita aut.* §. *si tutor. Bart. ibid. in pr. ff. de adm. tut. l. admonendi. C. qui pet. tut. Schneidevv. ibidem.*

7. Hanc consuetudinem continuandi Tutelam in Curam fere ubique in Germania receptam esse, testis est *Gailius*, *d*) ita ut officium administrationis et per consequens periculum futuri temporis porrigatur usque ad legitimam adultorum aetatem, quique semel legitime dati sunt tutores, iidem plerumque propter consensum tacitum adultorum et curatores permaneant, rebusque minorum usque ad viginti quinque annos completos praesint. *e*)

8. Sic in Camera Imperiali Spirensi Tutorium decretum etiam ad Curatoris Officium extenditur. *f*)

9. Interim tamen non obstante hac consuetudine sive statuto possunt Tutores finita pubertate, tutela & rationibus distractis administrationem deponere & petere adultis Curatorem dari. *g*)

Jus Principum Electorum.

10. Secundum Constitutionem fundamentalem Rom. Imperii Auream Bullam Caroli IV. Imperatoris.

---

d) *Lib.* 2. *obs.* 96. D. Besold & Lindenspühr in Comment. ad Ord. Ducatus Wurtenb. pag. 159. Wehn. in pr. Obs. verb. Mittlerweilen.

e) *Manz. ad Inst. quibus mod. tut. fin. Harprecht eod. tit. Instit. n. 7.*

f) *Gail. d. l.*

g) *Per l. à tutoribus* §. I. *&* *l. tutores. ff. de adm. tut. Gail.* 2. *Obs.* 96. *n.* 6. *Treutl. vol.* 2. *disp.* 8. *thes. fin. lit. F.*

ris. *b*) Si Principem Electorem, seu ejus Primogenitum, aut filium seniorem laicum mori, & haeredes masculos & legitimos laicos defectum aetatis patientes relinquere contigerit, tunc frater senior ejusdem primogeniti tutor eorum & administrator existit, donec Senior ex eis legitimam aetatem, quae in Principe Electore est decimus octavus annus completus, attigerit, in qua aetate ejus, vocem & potestatem, et omnia ab ipsis dependentia Tutor totaliter cum officio tenetur protinus assignare.

Regum Hispaniae.

11. Secundum leges Regis Hispaniae durat Regis tutela usque ad vigesimum annum completum. Reginae usque ad matrimonium. *i*)

Galliae.

12. *Carolus Molinaeus* n. 8. ait: quod in Gallia ex Sanctione Caroli V. Francorum Regis Anno Domini 1377. Rex post completos quatuordecim annos Regni capax esse, imo & ante hanc aetatem ungi & coronari possit.

Angliae.

13. In Anglia juvenes anno vigesimo primo, puellae anno decimo quarto pubescunt. *k*)

Si-

---

b) *Cap.* 7. *de Successione Princip. Elector.*
i) *Gutierez de Tutelis p.* 1. *cap.* 18. *n.* 25.
k) *Thomas Smit. de Repub. Anglorum lib.* 3. *cap.* 5.

Siciliae.

14. In Regno Siciliae ex peculiari ſtatuto adquiritur Majoritas in decimo octavo anno. *l*)

Poloniae.

15. A Regimine Vladislai Regis in Polonia finitur tutela, & pubertas in decimo quinto anno *m*)

Hungariae.

16. In Hungaria finitur pubertas in filiis anno duodecimo. *n*)

Bohemiae.

17. In Bohemia juvenes decimo octavo, puellae in decimo quinto anno Pubertatem conſequuntur. *o*)

Moguntinenſe.

18. In des Ertz-Stiffts Maynß Unter-Gerichts-Ordnung fol. 18. wird verordnet: Daß kein Vormund die Vormundſchafft ohne redliche und rechtmäſſige Urſach auffſagen, ſondern ſolle zur Erkäntnuß des Richters ſtehen.

Tre-

l) *Marcellus Converſanus ad* §. 12. *n.* 11. *Inſt. de excuſ. Tut.*

m) *Martinus Gromerus Hiſtoricus de Rebus Polonor. lib.* 21. *fol.* 316. *in Stat. Regni Poloniae.* Cracoviae *Anno* 1600 *in fol. impreſ. fol.* 572.

n) *Steph. Werbenski tom.* 1. *p.* 1. *tit.* 124.

o) Cap. 18. Lit. D. n. 26. in Jur. Bohemiae.

Trevirense.

19. Des Ertz Stiffts Trier Untergr. Ordnung fol. 45. 46. kommet in diesem Fall mit den Kayserl. Rechten überein, daß ein Knäblein unter 14. Jahren, und ein Mägdlein unter 12 Jahren Vormunder haben müssen, und daß die Tutel ein End nimmet bey den Mägdlein, wann es 12. und bey den Knäblein, wann es 14 Jahr alt ist.

Palatinum.

20. In der Chur-Pfältzischen Vormundschaffts Ordnung wird diese Zeit dem Arbitrio Judicis heimgestellt.

Saxonicum.

21. Nach den Sächsischen Rechten wird ein Unterschied gemacht zwischen dem Lehen- und Land Recht; nach dem Land Recht werden die Kinder mündig, nach Disposition der gemeinen Kayserl. Rechten. *p)* Nach dem Lehen Recht wird der junge Vasall mündig, und die Lehen zu empfangen tüchtig gehalten, wann er 13 Jahr und 6 Wochen alt worden. *q)*

Bo-

p) LandR. *art.* 23. *&* *art.* 42. *lib.* 1. *&* *ibi sub art.* 23.

q) *Textus & Gloss. cap.* 26. Lehen R. *art.* 26. *n.* 41. *& seqq. in Gloss. &* 49.

Borussiae.

22. In der Preüssischen Landes Ordnung r) ist die Dispositio Juris Civilis in diesem Fall zwar ausdrücklichen mit den Fränckischen Land Rechten auffgehoben, die Vormundschafft oder Cura aber währet länger nicht, dann bis auff das 21te Jahr.

Viennense.

23. In der Kayserlichen Residenz-Stadt Wienn alten gedruckten Ordnung und Freyheiten sub tit. Vogtbar Jahr ist verordnet: Daß die Mannes-Person auff 22 Jahr ganz vollkommen alt, und die Weibs Personen auff 20 Jahr, doch dergestalt, wo ein Jüngling oder eine Jungfrau vor der Zeit verheyrathet würde, solle dieselbe Person alsbald für vogtbar geacht werden.

Noricum et Hamburgense.

24. Nach der Stadt Nürnberg und Hamburg verneüerten Reformation und Statuten wird der terminus pubertatis und Verwaltung der Vormund zwar auch mit der Disposition der gemeinen Kayserl. Rechten confirmirt, jedoch aber dabey verordnet, daß nach Ausgang derselben Zeit selbige Vormünder Dero Curatores und Versorger seyn sollen, bis die Knaben 18 Jahr ihres Alters erfüllt haben; Alsdann dieselbige der Curatoren

r) Lib. 2. tit. 6. art. 8. §. 1.

Curatoren und Vormundschafft allerdings erlediget, ihre Person und Güter in- und ausserhalb Gerichts selbst regiren und vertretten mögen. *s*)

DIFFERENTIA II.

Jus Commune.

1. Qui se secundum Leges excusare volet à Tutela, opus habet proponere exceptionem suam intra 50 dies à facta nominatione, vel d:e notitiae coram judice, si in eo loco, in quo tutor datus est, vel intra centesimum lapidem, milliare scilicet, habitaverit. Qui autem ultra centesimum lapidem à civitate abest, habet pro singulis viginti passuum millibus singulos dies, quibus deinde 30 dies ad professionem excusationis adjiciuntur. *t*)

2. Et si tutor vel Curator datus tempus istius excusationis elabi patiatur, atque intra illud tempus excusationis suae causas non alleget, ad allegandas eas postea non admittitur, etsi justissimae fuerint. *u*)

3.

---

s) Qui plura desiderat, videat *Thomae Schroeri* Germanicas Institutiones Tutorum & Curatorum p. 3. q. 1. n. 10. Nostri Instituti est, Jus Franconicum explanare.

t) *Per l.* 13. §. 1. *L.* 9. §. 16. *Instit. de Excusat. tut.*

u) L. 11. C. eod. Vult. in prin. d. tit. n. 9.

3. Ne pupillus, dum diutius tutore caret, damno quoquam afficiatur. *x*)

4. Limitatur: Nisi juret Tutor vel Curator, se post tempus Excusationis modo causam cognovisse, qua se excusare posset. *y*)

Franconicum.

5. Quia Jure Provinciali Franconico et ubique fere de consuetudine et Statutis locorum Tutores et Curatores non assumuntur, nisi qui domicilium et Jus civitatis commune cum pupillo habeant, *z*) videtur dinumeratio isthaec milliarium nullum habere usum, sed tenetur tutor vel Curator quam primum post testatoris in primo vel secundo judicio provinciali intra civitatem, extra ad primum superiorum conventum se excusare. *a*) Verb. wofern auch diese und andere im Testament benante Tutores und Vormunder Ursach hätten, darumen Sie der Vormundschafft zu ent-

x) L. quinquaginta ff. de Excus. Tut.

y) *Juxta Doctrin. Jason. Conversanus ad* §. *fin. n.* 2. *Inst. de Excus. tut. Montanus tut. c.* 35. *reg.* 5. *n.* 8.

z) *Harpprecht Inst. de Excus. tut.* §. 16. *n.* 8.

a) Landgr. Ord. Herzogth. Francken p. 3. tit. Von Auffnehmung und Bestättigung der Vormünder §9.

entfliehen vermeynten, sollen Sie dieselbe Ursachen ohnverzüglich, und wo müglich nach deß Testirers Absterben alsobalden auf das nächste, oder zum wenigstens auf das nächst folgende Landgericht, oder auf die eheste Zusammenkunft der Beamten ausserhalb der Stadt Würzburg für und anbringen; Und derselben Erkäntnuß, ob Sie der Vormundschaft zu erlassen seyen, oder nicht, gewarten, auch deme, so darauf erkennet, ohne weitere Ausflucht geleben.

6. Ut quamprimum hujusmodi pupillis et minoribus ore alieno consulatur, et ne diutius sine Tutoribus et Curatoribus indefensi maneant. *b*)

Borussiae.

7. In Preüsser LandsOrdnung, wer sich entschuldigen will von der Tutel und Vormundschafft, derselbe solle solche in den Städten alsbald, auf dem Land aber innerhalb 14 Tagen von der Zeit an, als er, daß ihme die Vormundschaft aufgetragen, Wissenschaft erlanget, solche bey der Obrigkeit anzubringen, und da man hierinnen zweifelt, erweisen solle.

DIFFERENTIA III.

Jus Commune,

1. Jure communi majores septuaginta annis ex cu-

---

b) L. 3. §. fin. ff. de Tut.

cuſantur à tutela, minores viginti quinque annis prohibentur aſpirare ad tutelam.

2. Jure novo, ne aliorum tutelam ſive curam ſubeant, qui ipſi ab aliis reguntur. *c*)

3. Et ut ſenectuti, quae ſemper apud Romanos, maxime autem Lacedemonios. *d*) venerabilis fuit, ipſaque ſatis gravis, moleſta et per ſe ſpecies morbi eſt, magisque quietem quam aliquas extraneas perturbationes deſiderat, parcatur. *e*)

Franconicum.

4. Secundum Jus Provinciale Franconicum *f*) pendet excuſatio à tutela ab arbitrio Judicis provincialis vel ordinarii magiſtratus inattenta differentia aetatis. Und Obwohln die gemeine Recht eine gewiſſe

c) §. 13. *inſt. de Excuſ. tut.* L. 2. *ff. eod.* *l. fin.* C. *de leg. tut.* L. unica C. *qui propter aetatem ſe excuſ. poſſ.* *Nov.* 118. *in fin.* *Mynſing conſ* 54. *n.* 12.

d) *Uti memorat Gellius lib.* 2. *cap.* 15. *L. ſemper ff. de Jure immunit.*

e) *D. l. ſemper.* *Franc. Zipaeus in ſuo judice lib.* 1. *cap.* 38 *fol.* 84. *Mynſing. & Harpprecht* ad §. item major inſt. de excuſat. Tut.

f) Landgr. Ord. d. p. 3. tit. 9. Urſachen und Fälle zu Entſchuldigung der Vormundſchaft §. 2. verb. Und obwohln.

Anzahl der Zeit als in den Jungen 25 und in alten Personen 70 Jahr setzen, so wollen wir jedoch, wann und zu welcher Zeit jemand der Jugend und Altershalber zu entschuldigen seyn oder nicht, zu unsers Land-Richters, oder der Beamten Erkantnuß gestellt haben.

5. Potest enim contingere. ut non tam minor, quam major ejus sit aetatis & judicii, ut tutelam rite administrare queat, econtra & intra hanc aetatem inidoneus reperiatur.

6. Proinde cum hae excusationis causae a jure civili introductae sunt, merito per contrariam civilem dispositionem constringi vel extenuari possunt, g) maxime si habeant rationabilem causam.

7. P. *Montanus* h) & *Christinaeus* i) referunt: in quibusdam locis etiam Sexagenarium excusari a Tutela.

DIFFERENTIA IV.

Jus Commune.

1) Tutor vel Curator secundum Jura Communia Salarium a pupillo, sive Judice petere nequit. k)

2.

---

g) Argumento L. 6. ff. de Just. & Jure. L. 32. ff. de LL.

h) *De Tut. cap.* 35. *n.* 177.

i) *In Decis. Belg. vol.* 5. *decis.* 171. *n.* 14.

k) *L.* 33 *§. ult. & ibi gloss. & Bart. ff. de adm. & peric. tut.* §. Sed & propter inst. de excus. tut. *Gloss. in l.* 1. *§. ult. ubi quoque Bart. & Bald. ff. mand.*

2. Sed gratuitam & omni lucro abſtinentem fidem ac operam praeſtare debet. *l*)

3. Quin etſi negotia pupillaria adminiſtrando rebus ſuis praeeſſe non poſſit, ac inde damnum aliquod ſentiret, damni refuſionem tamen petere nequit. *m*) Imo et extra ordinem tanquam ſuſpectus puniri poteſt, ſi propter mercedem tutelam ſuſcipiat. *n*)

5. Tutela namque non eſt honos, ſed onus; ac proinde ut reliqua munera civilia gratis adminiſtrari, potiusque pupillo quam tutori lucroſa eſſe debet tutela. *o*)

Jus Franconicum.

6. Conſuetudine & ordinatione politica Ducatus Franconiae *p*) ita receptum et ordinatum eſt: ſiquidem

l) L. 38. ✝. *nam illi. ff. deneg. geſt. Jaſon in illud C. de coll. n.* 8. *Guid. Pap. Dec.* 68. *&* gl. 1. *ff. mand. Berlich. Deciſ.* 134. *Gavalcanus de tut. n.* 310. *Surdus de Alim. tit.* 9. *q.* 47. *n.* 6.

m) *Hart. Piſt. obſ.* 124. *n.* 8.

n) *Inſt. de ſuſp. tut.* §. 10. *& ibi Joannes Fab. Aug. & alii. Petr. de Anch. Conſ.* 173. Bald. in l. penult. C. mand.

o) L. 58. *ff. de adm. tut. Bald. in l. meminimus in fin. C. de leg. tut. l. Neſennius* 32. *l.* 36. *ff. de ex tut.*

p) Land-Gerichts Ordnung tit. 22. von Vormunder und Curatorn Belohnung § 2. 3. *&* 4. *part. ult.*

Trevirense.

19. Des Ertz Stiffts Trier Untergr. Ordnung fol. 45. 46. kommet in diesem Fall mit den Kayserl. Rechten überein, daß ein Knäblein unter 14. Jahren, und ein Mägdlein unter 12 Jahren Vormunder haben müssen, und daß die Tutel ein End nimmet bey den Mägdlein, wann es 12. und bey den Knäblein, wann es 14 Jahr alt ist.

Palatinum.

20. In der Chur-Pfältzischen Vormundschaffts Ordnung wird diese Zeit dem Arbitrio Judicis heimgestellt.

Saxonicum.

21. Nach den Sächsischen Rechten wird ein Unterschied gemacht zwischen dem Lehen- und Land Recht; nach dem Land Recht werden die Kinder mündig, nach Disposition der gemeinen Kayserl. Rechten. *p*) Nach dem Lehen Recht wird der junge Vasall mündig, und die Lehen zu empfangen tüchtig gehalten, wann er 13 Jahr und 6 Wochen alt worden. *q*)

Bo-

p) LandR. *art.* 23. *&* *art.* 42. *lib.* 1. *&* *ibi sub art.* 23.

q) *Textus & Gloss. cap.* 26. Lehen R. *art.* 26. *n.* 41. *& seqq. in Gloss. &* 49.

Borussiae.

22. In der Preüssischen Landes Ordnung r) ist die Dispositio Juris Civilis in diesem Fall zwar ausdrücklichen mit den Fränckischen Land Rechten auffgehoben, die Vormundschafft oder Cura aber währet länger nicht, dann bis auff das 21te Jahr.

Viennense.

23. In der Kayserlichen Residenz-Stadt Wienn alten gedruckten Ordnung und Freyheiten sub tit. Vogtbar Jahr ist verordnet: Daß die Mannes-Person auff 22 Jahr ganz vollkommen alt, und die Weibs Personen auff 20 Jahr, doch dergestalt, wo ein Jüngling oder eine Jungfrau vor der Zeit verheyrathet würde, solle dieselbe Person alsbald für vogtbar geacht werden.

Noricum et Hamburgense.

24. Nach der Stadt Nürnberg und Hamburg verneüerten Reformation und Statuten wird der terminus pubertatis und Verwaltung der Vormund zwar auch mit der Disposition der gemeinen Kayserl. Rechten confirmirt, jedoch aber dabey verordnet, daß nach Ausgang derselben Zeit selbige Vormünder Dero Curatores und Versorger seyn sollen, bis die Knaben 18 Jahr ihres Alters erfüllt haben; Alsdann dieselbige der Curatoren

r) Lib. 1. tit. 6. art. 8. §. 1.

Curatoren und Vormundschafft allerdings erlediget, ihre Person und Güter in- und ausserhalb Gerichts selbst regiren und vertretten mögen. s)

DIFFERENTIA II.

Jus Commune.

1. Qui se secundum Leges excusare volet à Tutela, opus habet proponere exceptionem suam intra 50 dies à facta nominatione, vel de notitiae coram judice, si in eo loco, in quo tutor datus est, vel intra centesimum lapidem, milliare scilicet, habitaverit. Qui autem ultra centesimum lapidem à civitate abest, habet pro singulis viginti passuum millibus singulos dies, quibus deinde 30 dies ad professionem excusationis adjiciuntur. t)

2. Et si tutor vel Curator datus tempus istius excusationis elabi patiatur, atque intra illud tempus excusationis suae causas non alleget, ad allegandas eas postea non admittitur, etsi justissimae fuerint. u)

3.

s) Qui plura desiderat, videat *Thomae Schroeri* Germanicas Institutiones Tutorum & Curatorum p. 3. q. 1. n. 10. Nostri Instituti est, Jus Franconicum explanare.

t) *Per l.* 13. §. 1. *L.* 9. §. 16. *Instit. de Excusat. tut.*

u) L. 11. C. eod. Vult. in prin. d. tit. n. 9.

3. Ne pupillus, dum diutius tutore caret, damno quoquam afficiatur. *x*)

4. Limitatur: Nisi juret Tutor vel Curator, se post tempus Excusationis modo causam cognovisse, qua se excusare posset. *y*)

Franconicum.

5. Quia Jure Provinciali Franconico et ubique fere de consuetudine et Statutis locorum Tutores et Curatores non assumuntur, nisi qui domicilium et Jus civitatis commune cum pupillo habeant, *z*) videtur dinumeratio isthaec milliarium nullum habere usum, sed tenetur tutor vel Curator quam primum post testatoris in primo vel secundo judicio provinciali intra civitatem, extra ad primum superiorum conventum se excusare. *a*) Verb. wofern auch diese und andere im Testament benante Tutores und Vormunder Ursach hätten, darumen Sie der Vormundschafft zu ent-

---

x) L. quinquaginta ff. de Excus. Tut.

y) *Juxta Doctrin. Jason. Conversanus ad* §. *fin. n.* 2. *Inst. de Excus. tut. Montanus tut. c.* 35. *reg.* 5. *n.* 8.

z) *Harpprecht Inst. de Excus. tut.* §. 16. *n.* 8.

a) Landgr. Ord. Herzogth. Francken p. 3. tit. Von Auffnehmung und Bestättigung der Vormünder

entfliehen vermeynten, sollen Sie dieselbe Ursachen ohnverzüglich, und wo müglich nach deß Testirers Absterben alsobalden auf das nächste, oder zum wenigstens auf das nächst folgende Landgericht, oder auf die eheste Zusammenkunft der Beamten ausserhalb der Stadt Würtzburg für und anbringen; Und derselben Erkäntnuß, ob Sie der Vormundschaft zu erlassen seyen, oder nicht, gewarten, auch deme, so darauf erkennet, ohne weitere Ausflucht geleben.

6. Ut quamprimum hujusmodi pupillis et minoribus ore alieno consulatur, et ne diutius sine Tutoribus et Curatoribus indefensi maneant. *b*)

Borussiae.

7. In Preüsser LandsOrdnung, wer sich entschuldigen will von der Tutel und Vormundschafft, derselbe solle solche in den Städten alsbald, auf dem Land aber innerhalb 14 Tagen von der Zeit an, als er, daß ihme die Vormundschaft aufgetragen, Wissenschaft erlanget, solche bey der Obrigkeit anzubringen, und da man hierinnen zweifelt, erweisen solle.

DIFFERENTIA III.

Jus Commune,

1. Jure communi majores septuaginta annis ex cu-

b) L. 3. §. fin. ff. de Tut.

cusantur à tutela, minores viginti quinque annis prohibentur aspirare ad tutelam.

2. Jure novo, ne aliorum tutelam sive curam subeant, qui ipsi ab aliis reguntur. *c*)

3. Et ut senectuti, quae semper apud Romanos, maxime autem Lacedemonios. *d*) venerabilis fuit, ipsaque satis gravis, molesta et per se species morbi est, magisque quietem quam aliquas extraneas perturbationes desiderat, parcatur. *e*)

Franconicum.

4. Secundum Jus Provinciale Franconicum *f*) pendet excusatio à tutela ab arbitrio Judicis provincialis vel ordinarii magistratus inattenta differentia aetatis. Und Obwohln die gemeine Recht eine gewisse

c) §. 13. *inst. de Excus. tut.* L. 2. *ff. eod.* *l. fin.* C. *de leg. tut.* L. unica C. *qui propter aetatem se excus. poss.* Nov. 118. *in fin.* *Mynsing cons* 54. *n.* 12.

d) *Uti memorat Gellius lib.* 2. *cap.* 15. *L. semper ff. de Jure immunit.*

e) *D. l. semper. Franc. Zipaeus in suo judice lib.* 1. *cap.* 38 *fol.* 84. *Mynsing. & Harpprecht* ad §. item major. inst. de excusat. Tut.

f) Landgr. Ord. d. p. 3. tit. 9. Ursachen und Fälle zu Entschuldigung der Vormundschaft §. 2. verb. Und obwohln.

Anzahl der Zeit als in den Jungen 25 und in alten Personen 70 Jahr setzen, so wollen wir jedoch, wann und zu welcher Zeit jemand der Jugend und Alters halber zu entschuldigen seyn oder nicht, zu unsers Land-Richters, oder der Beamten Erkantnuß gestellt haben.

5. Potest enim contingere. ut non tam minor, quam major ejus sit aetatis & judicii, ut tutelam rite administrare queat, econtra & intra hanc aetatem inidoneus reperiatur.

6. Proinde cum hae excusationis causae a jure civili introductae sunt, merito per contrariam civilem dispositionem constringi vel extenuari possunt, g) maxime si habeant rationabilem causam.

7. P. *Montanus* h) & *Christinaeus* i) referunt: in quibusdam locis etiam Sexagenarium excusari a Tutela.

DIFFERENTIA IV.

Jus Commune.

1) Tutor vel Curator secundum Jura Communia Salarium a pupillo, sive Judice petere nequit. k)

2.

g) Argumento L. 6. ff. de Just. & Jure. L. 32. ff. de LL.

h) *De Tut. cap.* 35. *n.* 177.

i) *In Decis. Belg. vol.* 3. *decis.* 171. *n.* 14.

k) *L.* 33 § *ult. & ibi gloss. & Bart. ff. de adm. & peric. tut.* §. Sed & propter inst. de excus. tut. *Gloss. in l.* 1. §. *ult. ubi quoque Bart. & Bald. ff. mand.*

2. Sed gratuitam & omni lucro abstinentem fidem ac operam praestare debet. *l*)

3. Quin etsi negotia pupillaria administrando rebus suis praeesse non possit, ac inde damnum aliquod sentiret, damni refusionem tamen petere nequit. *m*) Imo et extra ordinem tanquam suspectus puniri potest, si propter mercedem tutelam suscipiat. *n*)

5. Tutela namque non est honos, sed onus; ac proinde ut reliqua munera civilia gratis administrari, potiusque pupillo quam tutori lucrosa esse debet tutela. *o*)

Jus Franconicum.

6. Consuetudine & ordinatione politica Ducatus Franconiae *p*) ita receptum et ordinatum est: siquidem

l) L. 38. ✝. *nam illi. ff. deneg. gest. Jason in illud* C. *de coll. n.* 8. *Guid. Pap. Dec. 68. & gl.* 1. *ff. mand. Berlich. Decis.* 134. *Gavalcanus de tut. n.* 310. *Surdus de Alim. tit.* 9. *q.* 47. *n.* 6.

m) *Hart. Pist. obs.* 124. *n.* 8.

n) *Inst. de susp. tut.* §. 10. *& ibi Joannes Fab. Ang. & alii. Petr. de Anch. Cons.* 173. Bald. in l. penult. C. mand.

o) L. 58. *ff. de adm. tut. Bald. in l. meminimus in fin.* C. *de leg. tut. l. Nesennius* 32. *l.* 36 *ff. de ex tut.*

p) Land-Gerichts Ordnung tit. 22. von Vormunder und Curatorn Belohnung § 2. 3. & 4. *part. ult.*

dem facultates pupillorum ad mille florenos excurrant, vel ut plurimum in bonis immobilibus, ad quae excolenda major diligentia & Cura Tutoris requiritur, consistant, tum licitum est tutori vel curatori, annuatim duos florenos in rationibus petere: Wann die Substanz der pupillen sich auf 1000 Gulden, oder darüber erstrecket, auch an liegenden Gütern, welche Bauens und Pflegens vonnöthen, ganz oder mehren Theils bestehen solte, daß einem Vormunder oder Pfleger derselben zu warten, auch die Früchten davon einzubringen zween Gülden in seiner Jahr Rechnnng zu führen nachgegeben werden solle. q)

7. Si vero bona pupillaria maxima ex parte sint elocata, sicque non desiderent magnam diligentiam & curam, licet unum florenum petere. Da aber die Güter Bestandweiß um Geld oder Zins hingeliehen, oder die Vormundschafft Nahrung auf Interesse geliehenes Geld wäre, soll davon mehr nicht, dann ein Gulden gut geheissen werden. r)

8. Consistunt vero infra summam mille florenorum bona pupilli, relinquitur constitutio Salarii arbitrio Judicis Provincialis intra, extra civitatem, magistratus ordinarii: Wann aber das Vermögen un-

ter

q) §. 2.

r) d. §. 3.

ter 1000 Gulden bestehet, dann soll in unser Stadt Würzburg der Land-Richter, oder auf dem Land die Beamte den Vormundern eine Besoldung schöpffen, jedoch den vorgehenden Tax inacht nehmen, und denselben nicht überschreiten. *s*)

9. Ratio est: ne cuiquam maxime autem indigentibus ita onerosa & damnosa esse soleat tutela, vel cura, dum administrando bona pupillorum suis non aeque praeesse possint. Damit sich aber niemand zu beschweren, und sonderlich die Arme und Unvermögliche dadurch nicht zu schaden, oder Verderben kommen.

10. Veluti si haereditas pupillorum sit ampla, & in diversis locis administratione egeat, & ut plurimum laboris requirat. *t*)

11. Tutor vel Curator sit talis persona, quae aliis laborando vel patrocinando mercedem sive Salarium non respuit. *u*) His & similibus de causis quin Judex tutori salarium constituere possit, nullus

s) *d.* §. 4.

t) *Cavalcanus in tr. de cur. n.* 311. *Bart. in l.* 2. *C. de Cond. in pub. horreis.*

u) *Vincent. de Franchis Dec.* 122. *n.* 4. *Guido Pap. dec.* 68. *n.* 6. *Surdus in tr. de aliment. lit.* I. *q.* 47. *& tit.* 6. *q.* 14. *n.* 17. *Gutierez de tut. c.* 2. *n.* 19. *Berl. Decis.* 134. *n.* 5. 6.

DD. dubitat. Dum nemo teneatur de ſuo facere beneficium. *x*)

12. Quin & de conſuetudine vel pactione, ſicut mox infra videbimus, poſſunt pro adminiſtratione modico aliquo dato ſibi ex bonis pupilli tutores reſervare fructus. *y*) Nec enim Magiſtratus authoritas ita conſtringitur, quo minus, ſi ita viſum fuerit, ex certa cauſa Tutori Salarium conſtituere poſſit. *z*)

13. Imo *Chriſtin. a*) ait tutori poſſe alimenta conſtitui pro ſalario.

Speculator b) Maſuerius *c*) ajunt, Tutorem egenum alendum eſſe ex bonis locupletis pupilli.

15.

---

x) 10. *q.* 2. *cap. precar. l.* 33. *& ibi Gloſſ. Bart. & Ang. in* §. *aet.* 28. *n.* 44 *de act. inſt.* §. *Si pupill. L. ſed & haereditas ff. ad exhibend. Schneidevv. tit. de excuſ. tut.* §. *ſed & propt. Menoch. conſ.* 288. *n.* 5. Dec. 570. *n.* 4. *vol.* 6. *Anch.* q. 6. 1. n. 7. p. 2.

y) *Paul. de Caſtr. Conſ.* 373.

z) *L.* 10. §. *idem. Labeo ait ff. mandati. Ant. Faber. in Cod. lib.* 5. *tit.* 36. *def.* 40. *n.* 5. *Bened. Carpz. Def. forenſ. p.* 2. *conſt.* 11. *Def.* 40. *n.* 5. *Bart. in l. eos* 9. *n.* 2. *&* 3. *ff. de tut. Men. conſ.* 228. *n.* 1.

a) *In deciſ. Bolog. vol.* 3. *dec.* 153. *n.* 3.

b) *Tit. qui ſint legit.* §. 1. *verſ. item pupillus.*

c) *Tit. de tut. n.* 28.

15. Interim tamen non praetereundum, quod a Judicibus ſalaria parce & modice conſtitui debeant, ne pupilli plus aequo graventur. *d)*

16. Item ſi rite tutores vel curatores tutelam ſive curam ſuam adminiſtrent; alioquin enim non poſſunt Salarium petere, nec illis quidquam debetur. *e)*

Jus Regni Hiſpaniae.

17. In Hiſpania Tutor habet pro Salario decimam partem fructuum ſive proventuum pupilli. In des Königreichs Hiſpanien Geſetz lib. 3. tit. 7. leg. 2. hat ein Vormund oder Curator den 10 Theil des Mündleins Einkommen und Früchten. *f)*

Galliae.

18. Von dem Adel in Frankreich iſt bey dem Boerio *g)* zu leſen, daß daſelbſt bey ihnen Bräuchlich, daß

---

d) Dambuderius in tr. de tut. & cur. merced. n. 18.

e) Borguinus Cavalcanus. de tut. n. 310. *Gutier. in tr. de tut. p.* 3. *c.* 14. *n.* 9. *adde l.* 38 *ff. de excuſ. tut. l.* 114. *ff. de leg.* 1. *auth. licet. C. de Epiſc. & Cler.*

f) Gutierez Juriſconſultus Hiſpanus de tut. & cur. cap. 2. *n.* 17. *Padilla* ad l. 1. n. 13. C. de Trans.

g) In conſuet. Bituricenſ tit. 3. de conſ. jur. Stat. perſ. §. 11. & Chaſſanaeo in conſuet. Burg. rub. 6. §. 4. verb. Baliſte & fait la dicte femme.

daß Sie in ihren Vormundschafften alle fructus und Einkommen des Mündleins Vermögens (auch wo es gleich nit in dem Orth, wo die Gewohnheit ist, gelegen) zu geniessen haben, welches auch bey den Aurelianis und Cavodistriis in Uebung.

Angliae.

19. In Anglia simile ferme receptum est. Eodem enim modo cedunt fructus pupillorum pro Salario annuo, sed Domino, sub cujus protectione pupillorum bona sita sunt, qui & econtra pupillos alimentare tenetur. *b*)

Portugalliae.

20. In Portugallia habent ex constitutione Regia *i*) Tutores & Curatores pro annua administratione vigesimam partem fructuum & proventuum pupillarium. *k*)

Saxo-

---

b) *Bacca de decimis tut. c.* 1. *n.* 33. *Gutierez de tut. p.* 3. *c.* 2. *n.* 14. Thomas Sauth. in tr. de Rebus Angl. L. 3. c. 5. t. 258.

i) *Lib.* 1. *tit.* 65. §. 56.

k) *Petr. Barbot. in l. ex fructibus* 7. *n.* 21. *ff. in fin. solut. matrim. & Molina Theologus de Justitia & Jure* 1. tom. tr. disq. 224. ad fin. col. 1400.

Saxonicum.

21. Nach den Sächsischen Rechten *l*) nehmen der Kinder älteste Schwerdtmagen und Vormunder vor ihre Belohnung das Heergewette, das ist, was zur Herfahrt gehöret. *m*)

Silesiae.

22. In den Schleßischen Fürstenthümmer, Oppeln und Ratibor Landes Ordnung *n*) conceditur tutoribus pro administratione tutelae, sive curae tertiam partem omnium proventuum pupillarium sibi habere, ita tamen ut pupilli ab expensis immunes sint.

Tyrolense.

23. In Comitatu Tyrolensi constituitur Tutoribus inter Nobiles Salarium a proximis consanguineis, inter plebeios a Magistratu. *o*)

Francofurt.

24. Vi Reformationis *p*) tenentur Francoforti

tutores

l) Art. 23. lib. 1. LandR.

m) Text. art. 15.

n) Tit. 18. von Waysen.

o) Der Fürstlichen Graffschafft Tyrol Reform. Lands Ordnung lib. 3. tit. 50. von der Gehrhaber Belohnung.

p) P. 3. tit. 13.

tutores post finitam tutelam supplicare pro salario, & docere labores suos, donec ipsis salarium decernatur.

Argentoratense.

25. In der erneüerten Ordnung des Vogten Gerichts der Reichs-Stadt Strasburg soll man dem Vogten, so das Gut unter 100 Gulden werth, zu Jahr schencken, so gut als ein Kappe, und ein halb Viertheil Weins, oder einen Ort eines Gulden darfür. Wann aber das Gut über 100 Gulden werth wäre, bis an 100 Pfund oder mehr, dem sollen das Jahr 2 Kappen, und ein gantzes Viertheil Wein geschenckt werden; Ist es aber über 200 Pfund werth, bis in 1000 Gulden ein paar Hoßen, oder ein Gulden darvon, und demnach von jeden 1000 Gulden bis auf 6000 ein Gulden.

DIFFERENTIA V.

Jus Commune.

1. Quo minus Tutores & Curatores in bonis pupillorum male & periculose grassandi occasionem haberent, cogebat quidem Jus Commune eos rationem reddere suae administrationis, non tamen nisi finita tutela. *q*)

2. Quo-

---

q) *Tot. tit. ff. de tut. & rat. distr. §. fin. inst. de Attil. Tut. L. adversus 2. & L. Rationes 14. C. de adm. tut.*

2. Quoniam abſurdum videbatur, eum reddere rationem ejus negotii, in quo adhuc perſeverat. r)

3. Eoquod finita tutela & cura non minus competebat actio tutelae, & judicium de rationibus diſtrahendis, quibus ea, quae a Tutoribus ſunt omiſſa, inique vel improbe facta pupilli conſequebantur. s)

Imperii & Franconicum.

4. Ex conſtitutione Caroli V. Imperatoris, & a Rudolpho II. t)

5. Repetita & augmentata, nec non ſpeciali Jure Ducatus Franconiae hae leges immutatae ſunt, & tenentur Tutores vel Curatores etiam non interpellati ad imitationem ejus, quod in *Jure Canon.* u) dicitur:

6) *Illi etiam, quibus dictorum gubernatio ſeu adminiſtratio committetur, adinſtar tutorum ac curatorum*

---

r) §. 28. *Inſt. de act.* L. 1. *ff. de tut. & rat. diſtrah.* L. 20. *ff. de adm. tut.*

s) L. 1. & tot. tit. ff. de tut. & rat. diſt.

t) Reichs Abſchied de Anno 1548. tit. von der Pupillen und minderjährigen Kinder Tutorn §. Item daß er nec non ſub Rudolpho II. Francofurti Anno 1577.

u) *Lib. 3. Clem. tit. de relig. domibus cap. quia contingit §. ut autem praemiſſa.*

torum juramentum praestare, ac de locorum ipsorum bonis Inventaria conficere et ordinariis, seu aliis, quibus subsunt, loca hujusmodi, vel deputandis ab eis annis singulis administratione sua teneantur reddere rationem, quovis anno rationes reddere, suae administrationis *x*) Ut, si ex rationibus constet, quod male agant, removeantur, & per hoc ipsis omnis occasio male grassandi in bonis pupillorum amputetur. *y*)

7. Dann sintemalen wir vielfältig befunden, daß aus Verziehung der Rechnungen nicht allein den Pfleg Kindern, sondern auch und bisweilen der Curatorn und Vormunder eigenem Weib und Kindern beschwerlicher verderblicher Nachtheil erfolget. z)

8. Quin & ante completum annum possunt cogi ad reddendum rationes. Auch mögen Vormunder und Curatorn aus ehehaften Ursachen in Rechten vermeldet,

x) Landger. Ord. d. p. 3. tit. 24. von Rechnung der Vormunder und Curatorn §. 1. 2. & 3. *in verbis* Nemlichen und dergestalt, daß Sie (scil. die Vormunder und Treußträger) zu Ausgang des ersten, und also jedes folgenden Jahrs, so lang ihre Verwaltung währen wird, in unserer Stadt Würtzburg unserm Land Richter, oder auf dem Land dem Beamten ihre gefärtigte Rechnung einantworten sollen.

y) Argum. §. fin. Instit. de suspect. tut.

z) §. d. 2.

meldet, vor Vollendung des Jahrs zur Rechnung durch unsern Land Richter angehalten werden. a)

9 Satius enim est eos, qui vel non bona fide vel non diligenter curam gerere deprehenduntur, quocunque tempore tanquam suspectos removere, cum praestet Jura minorum intacta servare ab initio, quam post vulneratam causam remedium quaerere. b)

10. Maxime cum hodierno saeculo perversis moribus Tutorum nomen non tam in Latina et Italica, quam in Germanica et Gallica lingua plurimum exosum sit, ac abusivum habeatur.

11. Fere enim Tutores sunt tollitores quasi a tollendo nominati, eoquod communiter tollant, ac furentur bona pupillorum, aut alias tutelam male administrent, *ut exemplis illustrat Dominus Obbrecht* c) et quotidiana experientia prô dolor.

12. Quam in rem Imperator Maximilianus eos, qui tali essent ingenio rapaci, festive vocare solebat

a) §. 4. ibidem.

b) *L. fin. C. in quib. caus. rest. in integr. necess. non est. Paul. Montan. in tr. de Jure tut. Ant. Faber tom. 1. Jurispr.*

c) *In Tract. de patrocin. pupill.*

ſolebat Gernhaber addita patriae Voci Gehrhaber lit. N.

13. In Bohemia Tutor vel Curator, Der mit der Landtaffel oder auf Königlichen MachtBrief ohne alle exception geordnet, non obligatur pupillis ſuis rationem reddere de ſua adminiſtratione. *d*).

14. In Saxonia, wo der Vormund ſeines Mündleins MitErbe iſt, non tenetur ad rationes reddendas. *e*) Iſt er aber ſein MitErbe nicht, ſo ſolle er deme, ſo des Mündlein Erbe iſt, des Kindes Gut von Jahr zu Jahr berechnen. *f*)

15. In der confirmirten Amts Ordnung der Marggrafſchaft Ober-Lausnitz non tenentur tutores rationem reddere, niſi fuerint interpellati; interpellati tenentur id ipſum coram pupilli proximis amicis & quibusdam ex officio deputatis.

16. In der reformirten Land Ordnung der Fürſtlichen Grafſchaft Tyrol g) nullus tutorum vel Curatorum obſtrictus eſt, rationem de geſta adminiſtratione reddere, niſi ab amicis & conſanguineis pupillaribus vel magiſtratu expetitum fuerit.

DIF-

d) Lands-Ordnung des Königreichs Böhmen litt. i. n. 61.

e) Art. 23. lib. 1.

f) d. lo. art. 23. lib. 1. Conſt. Elect. Sax. Schurff Conſ. 65. n. 5. cent. 1.

(g Lib. 3. tit. 36.

DIFFERENTIA VI.

Jus Commune.

1. Jure Civili Tutores testamentarii et per inquisitionem dati non tenebantur satisdare ut alii.

2. Eoquod eorum fides tam à Testatore quam Magistratu approbata erat. *b*)

Imperii et Franconicum.

3. Hodie ex novellis Romani Imperii Constitutionibus Anno 1548 sub Caroli V. Augustae promulgatis, Francofurti sub imperatore Rudolpho A. 1577. repetitis et denuo confirmatis,

4. Et nostro Jure consuetudinario Ducatus franconiae *i*) tenentur omnes Tutores & Curatores indistincte, qualescunque etiam sunt, cum Decreto Magistratus administrationem rerum pupillarium suscipere, *k*) desuper Inventarium confice-

b) *L.* 17. *ff. de test. tut. l. penult C. de tut. vel Cur. qui satisd. non deb. l.* 27. *C. de Ep. aud.*

i) Landger. Ordn. part. 1. rubr. Vormunder und Curatorn Eyd p. 3. tit. Von Auffnehmung und Bestättigung der Vormunder §. 4. Tit. 11. Von der Vormunder und Treüßträger Pflicht und Eyd.

k) *Argumento l.* 7. *in fin. ff. de confirm. tut. L.* 3. *ff. de adm. tut. L. fin. C. arbitr. tutel. Baldus in L. orphanotrophos. C. de Episc. & Cler. Fernar. inform. libell.*

re, *l*) corporale juramentum praestare, sancteque promittere et cavere curaturos sese, ut personae pupilli, et minoris in educatione, et caeteris ipsis necessariis prospiciatur, et rationes suae administrationis singulis annis reddantur. *m*) Ein jeglicher Vormund, er seye in Testaments-Weise verordnet, oder durch das Recht oder Richter geben, soll sich der Vormundschaft nicht unterziehen, die Verwaltung seye ihme dann durch die Obrigkeit decernirt und befohlen. Item daß er nach anbefohlener Verantwortung von allen Gütern liegend, und fahrend, Schulden, Brief und Registern ein Inventarium aufrichte, und rechtmäßige Caution und Versicherung thue, auch mit Gelübden und Eyden beladen werde, daß er seinen Pflegkindern und ihren Gütern getreulich und ehrbarlich vorseyn, ihre Person und Güter versehen und verwahren, die Güter nicht in seinen eigenen Nutzen kehren oder wenden, noch dieselbige ohne Vorwissen, Erkantnuß und Decret der Obrigkeit veräussern, verpfänden oder beschweren, und Jährlich auf Erfordern gebührliche

Rechen-

---

libell. ad reddend. rat. super verbo in suo ultimo testamento.

l) *Argumento l. tut. qui repertor.* 7. *ff. de adm. tut. L. fin.* §. *fin. C. arb. tut.*

m) *Arg. l fin C. de cur fur. l. fin.* §. 3. *eod. C.* 7. *Nov.* 72. *Cravett. consſ.* 30 *Guid. Pap. Dec.* 330. *dicens ita in Gallia observari.*

Rechenschaft thun, um seine Verwaltung Rede und Antwort geben, und alles anders handlen, daß einem getreüen Vormunder eignet, und zustehet, alles bey Verpflichturg seiner Haab und Güter; hucusque d. const. Imp. nunc sequuntur verba const. Provincialis Franconiae. *n*)

Ihr werdet erstlich mit Handgebenden Treüen geloben, alsdann einen gelehrten Eyd zu Gott und den Heiligen schwören, daß ihr in Antrit eüerer Verwaltung alle eüer PflegKinder, oder Minderjährigen, ligende und fahrende Haab und Güter nichts ausgenommen, in Beysein deren darzu verordneten Personen und berufenen Zeügen, durch einen Schreiber unterschiedlich beschreiben, und inventiren lassen, oder wozuvor inventirt, zu getreüen Handen annehmen, und fleissig verwahren wollet. Sodann in allen Sachen der PflegKinder, oder Minderjährigen, auch Deroselben ligenden und fahrenden Haab und Güter besten Nutzen getreülich suchen, und fürderen, und nichts darinnen zu eüerem eigenen Genieß oder Vortheil handlen, die liegende Güter in gutem Bau und Wesen halten, die Fahrnuß wohl versorgen, deren Abgang und Schaden wenden und verhüten, fürnemlich aber die Baarschaft mit Rath und Willen des Land-Richters, oder jedes Orts Obrigkeit und Freündschaft sonders Vorwissen

 und

---

n) Rubr. Vormunder und Curatorn Eyd.

und Vergünstigung auch des Hn. Land-Richt. oder der Obrigkeit vorgehende Erkantnuß und Erlauben, solcher eüer PflegKinder ligende Güter, Rent, Zinß, Gült, und dergleichen in keinen Weg beschweren, verändern und verkaufen, die übrige fahrende Güter aber, und sonderlich diejenige, so eines ziemlichen Werths seynd, anders nicht, dann auf Gutachten genannter Obrigkeit und der Freündschaft hinweg geben und verkaufen. Eüere befohlene Pfleg Kinder und Minderjährige zu Christlicher ehrlicher Auferziehung treülich bestes Fleises versehen, auch Sie mit Schuß, Hülf und Beystand nicht verlassen, dieselbe in- und ausserhalb Rechtens beschirmen und vertretten, und also deren Recht und Gerechtigkeit verthädigen und handvesten, alles bey Verpfändung eüer Haab und Güter. *

Leztlichen das jezt auferlegt und angenommen Pfleg und Vormund Amt dieser des Hochwürdigst-Unsers Gnädigsten Fürsten und Herrns Ordnung gemäß vollziehen und verrichten, auch eüer Administration Einnehmens und Ausgebens jedes Jahrs, oder auf Erfordern gute, ehrbare, unterschiedliche und ordentliche Rechnung und Anzeig thun und geben, und sonsten auch in allem halten und erweisen, wie frommen und getreüen Vormundern und PflegVättern wohl anstehet und gebühret. **

5.

---

* De Satisdatione aut Cautione hic nulla occurrit mentio.

** Hic adiicienda est Instructio Tutorum de 16. Dec. 1750.

5. Ne pupillus quoque modo ex mala administratione Tutoris vel curatoris sui,

6. Cujus fides et conditio de facili mutari & suspecta fieri potest, damno afficiatur. *o*)

Moguntinense.

7. In des Churfürstlich. Ertz-Stifts Mayntz Unter Gerichts Ordnung *p*) ist zwar auch dergleichen geordnet und gesetzt, aber in deme, daß die im Testament gegebene Tutores zur Satisdation oder Verpflichtung ihrer Güter nicht gedrungen werden, von den Reichs Constitutionen und Landger. Ordnung Hertzogthums Francken unterschieden.

Saxonicum.

8. Jure Saxonico hoc juramentum incognitum est, sufficit enim sub juramento Homagii eos de bona administratione admonere. Werden nur ermahnet bey dem Eyd, welchen Sie der Obrigkeit geschworen, dem Mündlein treulich vorzustehen. *q*) Ist der Vormund aber seines Mündleins Miterbe, das ist, welcher mit demselben ein gesambt, ohngetheilt Gut hat, hic nullo modo tenetur cavere. *r*)

o) *L. 4. ff. de test. tut. L. 8. ff. de conf. tut.*

p) *Fol. 17.*

q) *And. Rauchbar p. 2. quae Saxon. n. 95. Joannes Köppen Obs. pract. 63. n. 13.*

r) Fachs diff. Saxon. Schneidew. de Satisd. tut. n. 15. Coler. Decis. Ger. n. 24.

Brandenburgicum.

9. In der Chur und Marck Brandenburg werden die Vormunder mit der Eyds Leistung verschonet. *s*)

Francofurtense.

10. In der Stadt Franckfurt am Mayn verneuerten Reformation *t*) dativi tutores non tenentur cavere aut satisdare, eoquod eorum fides a magistratu sit recepta & approbata.

Lipsiense.

11. Idem in des Raths zu Leipzig und der Stadt Breslau Vormunds-Rechnung. *u*)

DIFFE-

s) *Ant. Matth. in notis ad princ. Inst. de Satisd. tut. Joach. Schepliz ad consuetud. Brandenburg. p. 3. tit. 7.* §. 1.

t) Anno 1578. d. 7. Sept. p. 7. tit. 1. §. 10.

u) De quibus plura vide in Institutionibus Tutorum & Curatorum Thomae Schroeri.

DIFFERENTIARUM JURIS CIVILIS ET FRANCONICI

PARS II.

DE LEGITIMA FILIORUM ET PARENTUM.

DIFFERENTIA I.

Jus Commune.

1. Jure antiquo Legitima Liberorum fuerat quadrans, id eſt, quarta pars eorum, quae ab inteſtato liberi erant habituri. *x*) Quoniam vero Imperator Juſtinianus aequi amantiſſimus iniquum putavit, quod legitimi & benevoli filii, qui forte nihil peccarunt, & plures numero ſint, tam parum conſequantur, et in paupertate vivant, reliquum vel cognati vel extranei una cum libertate conſequantur, *y*)

2. Aucta eſt novo Jure Caeſareo Legitima in tantum, ut ſi liberorum ſint quatuor aut pauciores, ſit triens, ſive tertia pars, ſin quinque vel plures, ſit ſemis juxta vulgares verſiculos.

x) *Text.* §. 3. *Inſt. de inoff. teſt.* *l.* 8. §. 6. *ff. eod.* *l.* 8. *l.* 31. 36. §. 1. C. *eodem.*

y) *In praef.* Nov. 18.

Quatuor aut infra dant natis jura trientem,
Semissem vero dant natis quinque vel ultra;
Arbitrium sequitur substantia caetera patris.

Wo sind der Kinder vier
Der Pflicht-Theil und Gebühr
Den dritten Pfenning thut
Wo mehr, das halbe Gut. *z*)

3. Quae legitima nostra vernacula lingua vocatur ein Pflicht Theil.

4. Cum hoc Jure communi tenet Jus Culmense. *a*)

5. Bavaricum. *b*)

6. Würtenbergicum. *c*)

7. Reformat. Norica. *d*)

8.

z) *Novell.* 18. *cap.* 1. *auth. noviss. C. de inoff. test. Gloss. ad* §. *Sed haec ita. ubi & Schneidevv. Inst. de inoff. test. Claud. de Battand tr. de Legitima art.* 4. *n.* 2. & 6.

a) MSS. lib. 3. tit. 8. c. 12.

b) T. 36. art. 1.

c) P. 3. tit. 3. §. 8.

d) Tit. 29. leg. 3.

8. Statutum Hamburgense. *e*)

9. Reform. Francof. *f*) Jus Saxonicum. g)

Franconicum.

10. Nach dem Land Recht Hertzogthums Francken consistit Legitima liberorum, sint plures, vel pauciores masculi, vel foeminae, in duabus tertiis zween Drittheil, die man sonsten gemeiniglich den zweyten Theil nennet, omnium tam paternorum quam maternorum bonorum. *h*) Obwohlen nach Besage der geschriebenen Kayserlichen Rechten, die Legitima, so den Kindern von der Eltern Gütern gebühret, nach Anzahl Deroselben Kinder der dritte, oder halbe Theil gerechnet wird, so ist und hält man doch nach dem Land Recht und Gebrauch unsers Hertzogthums Francken für aller Kinder, deren seyen gleich viel oder wenig, Legitima und Pflichts Theil; zween Drittheil, die man sonsten gemeiniglich den zweyten Theil nennet, aller Vätterlicher und Mütterlicher Haab und Güter, wo gleich die herkommen. Sogar der Eltern Heyrath Güter,

e) P. 3. litt. i. art. 24.

f) P. 4. *tit.* 3. §. 8.

g) *Constit. Elect. Sax.* 8. 9. 10. 11. & 12. *in prin. ibi Dan. Molerus in Comment. Berlich. p.* 3. *concl.* 12.

h) Landger. Ordn. tit. 29. d. p. 3. Von der Kinder *Legitima* und was dieselbig seye §. 1.

Güter, dotem & donationem propter nuptias, auch die Ausnahm, so bisweilen die Eltern thun, mit eingerechnet. Es wären dann die Heyrath Güter mit sonderbaren Bedingen, daß Sie nach der Eheleüth Absterben wiederum zurückfallen solten, gegeben worden. Wie man dann auch denen Bedingungen, daß nämlich die Vätterlich- und Mütterliche Güter, zu Latein bona paterna und materna genannt, den Kindern gehörig seyn, und bleiben sollen, geleben und dem Land Recht fürgezogen werden sollen. *i*)

11. Quantitas Legitimae est a Jure Civili inventa & statuta. *k*)

12. Quod vero Jus Civile adinvenit, illud vicissim corrigere & minuere vel augere potest. *l*)

13. Igitur Legitima Statutis & Jure consuetudinario minui, corrigi, & augeri potest, in totum autem tolli nequit, quoniam jure naturae debetur. *m*)

14. Quidquid enim Romanis licuit in statuendo legitimae Quantitatem, licuit & aliis gentibus, quod sibi

---

i) Wehner in suis consil. Francon. cons. 105. n. 1.

k) L. 8. §. *quarta ff. de inoff. test. l.* 30. *& seqq. ff. eodem.*

l) L. 6. ff. de Just. & Jur. L. 32. ff. de LL.

m) And. Gail, 2. Obs. 33. n. 5. Wehn. d. loc. & num.

ſibi utiliſſimum viſum fuit, communi uſu introducere, eademque authoritas, quae moribus Majorum & Romanorum attribuitur, debet & moribus Francorum attribui; ita Paulus Wehner. *n*)

Vratislav.

15. Nach denen Breßlauiſchen Statuten *o*) iſt bey Abforderung der Legitima das Heyrats-Gut oder Dos und die Gegenvermächtnuß oder die Donatio propter nuptias in die Legitimam nicht zu ziehen, ſondern ſoll dem Mann, nach Abſterben des Weibs das Heyrath Gut, und alſo auch hinwiederum dem Weib nach Abſterben des Manns, das Gegen Vermächtnuß neben dem ſechſten oder Kinds Theil als ein Debitum oder Schuld auf des verſtorbenen Gut ungehindert folgen.

16. Apud Nobiles in Sylva Hercynia obſervatur: daß der jüngſte Sohn, vel in defectum illorum, die ältiſte Tochter die Vorſitz Gerechtigkeit hat; und werden die übrige Kinder, pro arbitratu bonorum virorum oder nach Gerichtlicher Schatzung mit Geld, doch zielweiß abgefertiget. *p*)

17.

n) In praet. obſerv. verb. Drittheil.

o) Art. 6. §. 12.

p) Wehn. in *Supplemento pract.* ad lit. Vorſitz Gerechtigkeit.

17. Huc quoque conducit in toto ferme orbe terrarum usurpatum Jus primogeniturae, quo is, qui natu major est, in regno paterno tam de Jure divino, quam Romano solus succedit; ne regnum dividatur & communiter administretur. In qua unitate & salus & quies per unum Principem magis, quam per plures retinetur. *q*)

DIFFERENTIA II.

Jus Commune.

1. Legitima liberorum sive dicatur quota haereditatis, sive bonorum, nunquam tamen in vita patris debetur liberis, sed actio primum post mortem competit. *r*)

2. Quia improbum est de viventis haereditate, cujus nulla est, *s*) sollicitum esse. *t*)

3.

q) *Can.* 41. *c.* 7. *qu.* 1. *c. licet; & ibi DD. de vot. Aurea Bulla Caroli IV. cap.* 7. *De Successione Princ.* in verb. *Statuimus* & *Imperiali auctoritate. Oldrad. cons.* 94. *n.* 4. *Mar. Ant. Nat. cons.* 303. *n.* 2. *Card. Tusch. p.* 2. *conclus.* 633. *n.* 3. *verbo* primogenitura.

r) *Text. in l.* 1. §. 21. *vers. sed hoc ita ff. de collat. bon. Socin. regul pater eo vivente* 355. *Myns. cent.* 4. *obs.* 25. *Wesenb. tit.* 24. *Peregrin. de fideicomm. tit.* 6. *n.* 17.

s) *L.* 1. *ff. de haere. vel act. vend.*

t) *L.* 2. §. 2. *ff. de vulg. Substit.*

3. Deinde Legitima est quota bonorum, quae ab intestato ex causa haereditaria deferri possunt, ergo necessario in ejusdem computatione spectandum est tempus mortis. *u*)

4. Quandoquidem nec prius sciri potest, quid & quantum eo tempore futurum sit in bonis, quae propter inopinatos casus de facili augeri & minui possunt. *x*)

Franconicum.

5. Jure Provinciali Franconiae *y*) reperiuntur multi & varii casus, quibus parentes in vivis obstricti sunt liberis suis Legitimam dare & cum iis dividere.

Nach Disposition und Verordnung gemeiner geschriebenen Rechten seynd gleichwol die Eltern, Vatter, Mutter, An-Herr, An-Frau, und andere in aufsteigenden Linien nicht schuldig in Zeit ihres Lebens den Kindern, Dichtern, oder Urdichtern ihre Legitimam zu

u) *L. 6. juxt. auth. novissim. DD. Cod. de inoff. test. Ant. Faber in Cod. lib. 3. tit. 19. def. 27. n. 1.*

x) *L. 24. ff. quod in fraud. credit. L. 73. ff. ad legem Falcid.*

y) Landger. Ordn. d. p. 3. tit. In was Fällen die Eltern in Zeit ihres Lebens ihren Kindern, Dichtern oder Urdichtern den zweyten Theil zu geben schuldig. 31 *per tot.*

zu reichen, und zu geben, §. 2. Jedoch und deme zuwider seynd unsers Stifts und Herzogthums LandRechten und altem Gebrauch nach etliche gewisse Fäll, in denen die gehörte Eltern, Vatter, Mutter, An-Herrn, An-Frauen, Uran-Herrn, Uran-Frauen in Zeit ihres Lebens ihren Kindern, Dichtern, oder Urdichtern den Zweyten Theil, oder ihren Legitimam auf der Kinder oder deroselben Freündschaft erfordern verwircken, und derohalben zu geben schuldig, inmassen hernach folgt.

6. Primus, isque principalis casus est, quando parentum unus altero defuncto ad secunda vota convolat, tunc quamprimum cogitur vi Juris consuetudinarii Franconici cum liberis suis dividere, iisque duas tertias omnium bonorum tam paternorum, quam maternorum in legitimam, z) largiri, sibique retinet unam tertiam, alibi virilem partem einen Kinds-Theil.

§. 3. Erstlichen, so der Eltern eins, es seyn gleich rechte, natürliche, oder eingesetzte und angenommene Vatter oder Mutter; An-Herr oder An-Frau nach Absterben seines Ehegenoß seinen WittibStand verrucket, und sich in die andere, dritte, oder weitere Ehe begeben. Alsdann ist dasselbige Ehegenoß, das also seinen WittibStand verrucket hat, seinen Kindern, Dichtern oder Urdichtern, Sie seyen gleich rechte und natür-

---

z) *Sicut in praecedente differentia 1. dividimus.*

natürliche, oder gemachte Kinder oder Dichter, den zweyten Theil aller ihrer Haab und Güter, so zu Zeit des verruckten Wittib-Standes vorhanden, so wohl von seinen eigenen, als des verstorbenen Ehemenschen Gütern verfallen, und alsobald nach gebrochener Hand ihnen, denselben völliglichen zu reichen und zu geben schuldig.

7. Et ita quidem largiri debent, ut liberis desuper actionem instituere volentibus parentes expensas litis subministrare cogantur. *a*) Und nachdem sich offtermahls begibt, sonderlich aber die gemachte oder StieffKinder in der Güte, und ohne Erkantnuß unsers landGerichts den verwürckten, und ihnen gebührenden Zweyten Theil von Eltern nicht erlangen mögen, Sie die Kinder auch selbsten, dieweil Sie noch bey und unter der gehörten Eltern Zucht nichts haben, damit Sie die Ursach des Verwürckens am landgericht ausführen, und also den verwürckten Zweyten Theil bekommen können, damit dann diese Kinder nicht ohne Hülff gelassen, und von ihren gemachten, oder rechten natürlichen Elteren, des ihnen gebührenden zweyten Theils habhaft werden mögen. So wollen wir, daß in solchem Fall die Eltern schuldig seyn sollen gehörten ihren Kindern, So aus bescheinlichen Ursachen den Zweytheil oder ihr Ge-

---

a) Landger. Ordn. eod. tit. §. 22.

Gebührnuß daran, als verwürcket, erfordern wollen, ziemliche Gerichts-Kosten, Expensas litis genannt, jedoch weiter und mehr nicht, bis die Beweisung durch Sie die Kinder geschehen, zu reichen, und zu geben schuldig seyn sollen. *b*)

8. Et per hanc receptionem Legitimae liberi primi matrimonii penitus à Succeſſione parentis excluduntur; et quaecunque poſtea adquiſiverit, vel aportaverit ſecundus conjux, cedunt liberis poſterioris matrimonii. *c*)

9. Conjux quando deſcendit ad ſecunda vota, tunc nova caro eſſe incipit, animo ſcilicet & corpore mutari; cum igitur ſit animorum & corporum diſſolutio, eadem et bonorum et fortunarum recte inſtituitur; ne liberi prioris matrimonii per parentes, qui novis amoribus novos affectus induunt, juſta parte haereditatis defraudentur.

10. Perſaepe enim novarum nuptiarum blanditiis deliniti, non ſolum bona, ſed etiam vitam prolium prioris matrimonii uxori poſteriori et ejus liberis addicunt. *d*) Sicut infra videre eſt, Legum la-

b) d. §. 22.

c) *Wehnerns in Conſ. Franco.* 105. *n.* 1. *Tilmann. de Benignis in apoſpa.*

d) *L.* 22. *C. de adm. tut.*

latores multa in odium secundarum nuptiarum contra mulieres statuisse.

11. Eatenus autem ad Legitimam parens ad secunda vota convolans tenetur, quatenus nihil aliud vel cum ipsis, vel cum eorum consanguineis pactum sit. Es wäre dann, daß durch die Eltern mit den Kindern, ihren Freünden, oder Vormundern ein anders wäre pactirt, und bedingt worden. e)

12. (In der StadtThoren WaysenOrdnung. f) So vor Jahrs-Ausgang Vatter oder Mutter zur andern Ehe greifft, so soll den Kindern Schicht und Theilung geschehen, und verschrieben werden bald nach dem Verlobnuß, oder auffs längst 14 Tag vor der Hochzeit §. 6. Und soll die Hochzeit nicht vollbracht werden, die Theilung werde dann verschrieben; wer darwider handelt, verfallt dem Waysen Amt, vermög der alten Willkühr von 10 bis auf 100 Marck, nach Vermögen und Zustand des Uebertretters.)

13. Secundo debetur in vivis Legitima liberis, quando Superstes Conjux turpiter et fornicando vivit. g) Wann nach Absterben des einen Ehegenossen das Ander, und Uberbleibend sich in uneheliche Bey-

e) d. tit. 31. §. 4. Landgerichts Ordnung.

f) Art. 24.

g) Landger. Ordn. *eod. tit.* & *p.* §. 5.

wohnung begibt, und also wider die Ehr des Wittib Stands handelt, oder sonsten den Wittib Stand nicht halten, und in Unehren brechen thut, hat dasselbig auch dardurch ipso facto alsbald den Zweit-Theil verwürckt und verfallen.

14. Tertio: quando parentes suam tertiam partem liberis suis per testamentum, legatum, aut quamlibet aliam ultimam voluntatem ante realem & actualem divisionem bonorum ademerunt *h*) Zum Dritten, so die Eltern, es seyen gleich rechte natürliche, oder gemachte Vatter und Mutter, oder andere aufsteigender Linien, in ihrem Ehe- oder Wittibstand vor der Abtheilung ihren Dritten Theil, den Kindern, Dichtern, oder Urdichtern zu entziehen sich unterstehen, und durch Testament, Codicill, letzten Willen, oder andere Vermächtnuß denselben jemands andern gar, oder zum Theil vermachen, so ist alsbalden der Zweytheil, wie obstehet, den Kindern zu geben, auch verwirckt und verfallen.

15. Quarto: quando prodigaliter vivunt, unde periculum Legitimae immineat; *i*) Zum vierten wann beyde rechte, natürliche oder gemachte Eltern, oder nach Absterben deren eins das ander und überbleibende Ehemensch den Gütern übel vorstehet, dieselbige ver-

---

h) Landger. Ordn. *tit. d.* 31. §. 7.

i) Landger. Ord. eod. tit. §. 8.

verschwendet, vergeüdet, oder sonsten ohnnützlich zubringet, und anwürde, dadurch die Kinder, Dichter oder Urdichter ihrer Vätterlichen, Mütterlichen, An-Herrlichen, An-Fraülichen oder ferneren Erbschaft, auch ihres gebührenden zweyten Theils kündlich beraubt werden mögten, ist abermahls der zweyt Theil verwürckt, und verfallen, und die gehörte Eltern denselben auf unsers Landgerichts Erkantnuß zu geben schuldig. *k*)

16. Quinto: Cum superstes conjux extraneos haeredes sine consensu suorum aut eorum consanguineorum in filios vel nepotes adoptaverit. Wann auf Absterben des einen Ehegenossen das ander überbleibende wieder, und ohne der Kinder, Dichter, und Urdichter, oder deroselben Freündschaft Consens, und Bewilligung fremde Erben durch Einkindschaften, Adoption, und dergleichen Weege annehmen würde, ist gleichfalls der zweyt Theil verwürckt, und verfallen. *l*)

17. Sexto: Quando parentes in Hospitale se receperint, vel quocunque alio modo sibi de alimentis quoad vitam prospexerint. Zum Sechsten: Wann die Eltern, es seyen gleich rechte, oder natürliche, oder eingesetzte von den gemeinen unabgetheilten

k) d. § 8. argumento l. 5. C. de inoff. test. Wehner: d. lo. & num.

l) Landgerichts Ordnung d. tit. §. 9.

Gütern ein Pfründ in ein Spital, oder sonsten andere Ort kaufen, dero Meynnng nicht desto weniger bey den übrigen Haaben und Gütern unabgetheilet auch zu bleiben, durch solchen Fall wird der zweyt Theil auch verwircket, und seynd die Eltern, die sich also in ein Spital und dergleichen Ort eingekaufet, den Kindern in Zeit als nachstehet, den zweyten Theil zu geben schuldig. *m*)

Ebenermassen, wie durch Erkaufung einer Pfründ, der zweyt Theil verwürcket, wann die Eltern von uuabgetheilten Gütern, um ihrer Leibs Nahrung willen, mit jemand paciſciren, sich vergleichen, oder dessen halben Vermachtnuß thun. *n*)

18. Septimo: quando praeter consensum liberorum, aut eorum consanguineorum in alienum territorium se conferunt, & cum nocumento eorum bona alienarent. Da die Eltern,. beede oder deren eins, ohne Wissen und Willen der Kinder, oder derselben Freündschaft sich unter andere Herrschaft begeben, und die liegende Güter, So Sie zuvor gehabt, alienirten, und durch solche alienation die Kinder vernachtheilet würden, sollen Sie dadurch den zweyten Theil verwürcken. *o*)

19.

---

m) Landger. Ord. §. 11. Gail. 2. obs. 8.

n) *Eod. tit.* §. 12. *Berlich. concluſ.* 24. *n.* 32. *Vivius verbo Legitima non debetur. n.* 7.

o) Landger. Ordnung *d. tit.* §. 14. *Webner. d. loc.*

19. Octavo: Si continuo graves discordiae inter eos oriantur, agantque inter se de divortio. Wann die Ehe-Leüth stätig miteinander in Hader und Zanck liegen, auch der Ehescheidung halber gegeneinander in Rechtfertigung stehen, dadurch die Güter den Kindern zu Nachtheil in mercklichen Abgang kommen, in solchen Fällen solle den Kindern der zweyte Theil, jedoch auf vorgehende Erkantnuß des Land Richters verwürcket seyn. *p*)

20. Nono: Si ex legitima causa per divortium separati sint ab invicem, wann die Eltern ex legitima causa divortiiret werden, sollen Sie alsdann den Kindern die Legitimam zu geben auch schuldig seyn. *q*)

21. Decimo: Si ex affectione majore uni liberorum praedium aliquod vilissimo pretio in damnum caeterorum, & denique Legitimae vendant. Item und zum Zehenden: Als zu Zeiten die Eltern mehr Zuneigung zu einem dann dem andern ihrer Kinder haben, und so sie denselbigen durch zulässige Mittel nit können einen mercklichen Vortheil thun, unterstehen sie sich ihnen ein ansehnliches stattliches ligendes Gut um ein viel geringere Summa Gelds, dann es sonsten verkaufet mögte werden, darzu auch auf geringe Ziel kaufsweiß zuzuwenden, oder sonsten was stattliches den andern Kindern zu mercklichen Nachtheil und Betrug zu-

 zustoßen.

---

p) d. tit. §. 15.

q) Landger. Ordnung §. 16. *ejusdem tit.*

zustossen. Wo solches geschehe, sollen die Eltern dardurch den Kindern den Zweyten Theil auch verwürcken, und zu geben schuldig seyn. r)

22. Undecimo: Si ob commissum delictum: veluti veneficium, adulterium & similia maleficia poena pecuniaria mulctati sint. Wann die Eltern von wegen begangener Malefitz, als Todtschlag, EheBruch, und derogleichen Mißhandlungen, mit Geld abgestraft werden, sollen sie dardurch den Zweyten Theil auch verwircket haben, und denselben, vorderist den Kindern zu geben schuldig seyn, damit die unschuldige Kinder, um des Vatters Verbrechen willen, nicht gestraft, und an ihrer Legitima Abgang leiden. s)

23. Duodecimo: Si ex avaritia, invidia & infidelitate parentes maxime autem uniti liberos suos ad honesta educare & promovere non studeant, Wann die Eltern, sonderlich aber die StiefEltern aus Untreû, Kargheit oder Mißgunst einem Kind zu ehrlichen Sachen mit ziemlicher Hülf nach Gelegenheit ihrer Nahrung, nicht wollen zu Steûer komen, oder so die Kinder etwan in eine Kranckheit fallen, oder schadhaft werden, dieselbe ohne Pflege und Hülf wollten verlassen,

---

r) d. tit. §. 17.

s) *d. tit. §. 18. argum. l. 1. in fin. & 7. in princ. ff. de bon. damnat. Berlich. concl.* 11. *n.* 17. *Jul. Clarus §. fin. q.* 78. *n.* 26.

sen, und die von ihnen den Kindern, oder deroselben Freünden darum ersucht worden wären, so sollen alsdann solche Eltern denselben Kindern ihren gebührenden Zweyten Theil zu geben auch schuldig seyn. *t*)

24 Vel denique alias male habeant, & impie tractent suos liberos, gleicher gestalt, wann die eingesetzte Eltern die angenommene Kinder ohne rechtmässige Ursachen übel halten, von ihnen hinwegjagen, oder sonsten zu Krüppeln und lahm schlagen, sollen sie dardurch solchen Kindern den Zweyten Theil auch verwürcket. haben *u*)

25. Patria enim potestas non in atrocitate sed pietate consistere debet.

26. His & similibus de causis und in was mehrn ausserhalb obgesagter Fällen die Eltern den Kindern den Zweyten Theil verwürcken und zu geben schuldig werden, *x*) parentes obstricti & obligati sunt, von Keyserlichen Landgerichtswegen, liberis suis Legitimam non solum de bonis praemortui, sed & superstitis conjugis ante mortem, & in vita persolvere. *y*)

t) d. tit. §. 19.

u) §. 20. *d. tit.* 31. in der Landgerichts Ordnung. Argum. l. fin. ff. Si a parente quis fuerit manumissus. Gail. I. obs. 6. n. 5.

x) *Tit.* 31. §. 21.

y) *d. tit.* 31.

27. Et si liberi dubitent de sufficienti data Legitima, tenentur parentes juramento asseverare, se omnium bonorum debitam portionem dedisse. z)

28. Ratio hujus obligationis in vivis est: quod hisce enumeratis casibus metuendum sit, ne parentes liberos suos Legitimâ, quae est debitum bonorum subsidium, et aeri alieno aequiparatur. *a*)

29. Defraudent, filiosque suos his dictis laesos carere faciant. *b*)

30. Sicut enim Creditores revocant, quod in fraudem eorum donatum vel alienatum est, ita quoque filius revocat: quod in pernitiem suae Legitimae donatum vel alienatum est. *c*) Nec tantum si donans vel alienans fraudandi animum habuerit liberos suos in Legitima, sed & si omnis fraus abfuerit, eventu tamen fraus est *d*)

31. Et sicut Legitima in quantitate, ita et in tempore minui, et corrigi potest per consuetudinem sive Statuta. *e*)

Dif-

z) Tit. 33. §. 2. wo Sie. §. 3. mögen auch. Landgerichts Ordnung.

a) L 20. *ff. de donat.*

b) *Contra Nov.* 115. *cap.* 3. L. 29. *ff. de inoff. test.*

c) *Manz.* in tr. rationati. qu. 25. n. 17. in fin.

d) L. 5. C. de inoff. testam.

e) *Ita DD. Bartol. in L. certum* §. *ult. ff.* de cond. & demonst. n. 6. Jason. in l. si pater. C. de instit. & substit. l. 21.

DIFFERENTIA III.

Jus Commune.

1. Non minus parentes in bonis liberorum, quam liberi in bonis parentum Legitimam habent, et in ea ſub querela inofficioſi teſtamenti inſtituendi ſunt de Jure communi. *f*)

2. Turbato enim mortalitatis ordine non minus parentibus quam liberis, pie relinqui debet; nimirum ut luctus ex morte liberorum ſucceſſione eorundem mitigetur, cum peracerbum & iniquum ſit, & liberos & horum ſucceſſionem amittere. g)

3. Et ſicut Legitima liberorum, ita & parentum ad trientem aucta eſt. *h*)

4. Legitima enim filiorum & parentum pari paſſu ambulat, nam liberi & parentes ſunt correlata. Quorum unum exigit, ut, quod in uno ſtatuitur, idem & in altero ſtatutum intelligatur, eademque ratio augmenti in Legitima liberorum inſit & Legitimae parentum. *i*)

Fran-

---

f) *L. 8. §. quarta ff. de inoff. teſt.*

g) L. 7. in fin. ff. ſi tab. teſt. null. ext.

h) *Ita Graſſus §. Legitima qu. 9. Berlich. p. 3. concl. 12. n. 41. Fachine l. 4. controv. c. 28. Weſenb. §. 3. n. 6. inſtit. de inoff. teſt.*

i) Hunn. in Treut. Qu. 35. diſp. de inoff. teſt. Carpz. Def. for. p. 3. conſt. 1. def. 9. n. 1. & ſeqq.

Franconicum.

5. Jure Provinciali Francon. neutrum servatur: si enim parentes liberis suis semel Legitimam largiti sunt, non habent reciprocè in eorum bonis Legitimam. *k*) Die Eltern Vatter, Mutter und andere in aufsteigender Linien, wann sie ihre Kinder oder Dichter von sich abgetheilet, und des Zweyten Theils vergnügt, haben sie nach solcher Abtheilung kein Legitimam, oder PflichtTheil in ihr der Kinder Güter zu gewarten, hoc ipso enim, quod parentes retinuerunt unam tertiam, solumque duas tertias liberis dederint, censetur eorum Legitima retentae tertiae parentum inesse.

6. Dann dieweil Sie die Eltern in der Abtheilung von der Kinder Vätterlichen und Mütterlichen Gütern einen Drittheil behalten, so haltet man, altem Gebrauch nach, darfür, daß in solchem Drittheil ihr der Eltern Legitima derselben Güter begrifen seye. *l*)

7. Proinde hujusmodi parentes de sua tertia libere disponere possunt, nec tenentur liberis de ea quidquam relinquere. *m*)

8.

k) Landger. Ordn. Hertz. Francken tit. von der Eltern Legitima 36. §. 1.

l) d. §. 1.

m) Landgerichts Ordnung *tit*. 39. §. 13. *in verb*. Seynd auch

8. Sin vero liberi nondum receperint suam Legitimam; bona tamen castrensia habeant. In quibus de jure communi pater omnino nihil juris habet, nec quidquam patri filius relinquere cogitur. *n*)

9. In iis bonis habent parentes vi Juris consuetudinarii defunctis liberis, trientem pro Legitima, quae ipsis necessario quoque sub querela inofficiosi relinquenda est. *o*) Hätten aber die unabgetheilte Kinder, Dichter oder Urdichter ein eigene Haushaltung, oder wären in Fürsten, Herrn, oder anderen Diensten, oder trieben Handthierung und Gewerb, und kämen also durch solche Handthierung, Gewerb, Dienst, Heyrath, und derogleichen Weege, Haab und Güter; dieselbige seynd, und bleiben, altem Herkommen nach, diesen unabgetheilten Kindern mit der Niessung und Eigenthum allein. Es haben auch die Eltern derenselben weder Administration, und Verwaltung oder Usum fructum und Abnutzung.

§. 3. Gleichwohl aber haben in selbigem Fall die Eltern eine Legitimam, oder Pflicht Theil, nämlichen

auch von denselbigen Gütern den Eltern, so einmal durch Behaltung des dritten Theils das jenige, so man für ihren Legitimam hält, bekommen, einen weitern Pflichttheil zu verlassen nicht schuldig.

n) L. fin. C. de inoff. test.

o) Landgerichts Ordnung *eodem tit.* 36. §. 2.

chen den Drit⸗Theil in solchen, der Kinder, Dichter, oder Urdichter Gütern, welchen dritten Theil auch die Kinder auf ihr, ohne Hinterlassung selbst eigener Kinder, tödtliches Ableiben nicht zu verschafen, sondern ihren Elltern unbeschwert zu verlassen schuldig seynd. *p*)

10. Limitatur: Nisi bona haec coniuges sibi invicem in dotem sive donationem propter nuptias reliquerint. *q*) Es wäre dann, daß die Kinder, Dichter und Urdichter solche gewonnene und bekommene Güter in der Heürathlichen Abrede, oder in stehender Ehe ihren Ehegenossen zum Heyrath Gut, oder sonsten vermachen, und zuwenden thäten, dann wie hieunten, von Heyraten und Ehebetheidigungen geredet, haben die Ehe Leüth, so nicht Kinder, Möge, und Macht, einander all ihr Haab und Güter zuzueignen, und zu vermachen. De quibus nulla competit Legitima.

11. Ratio Juris consuetudinarii probatur ex eo, quod Legitima parentum pari passu ambulet cum Legitima liberorum, quae non minus per statutum sive consuetudinem minui & corrigi potest, quam liberorum. *r*) 12.

---

p) Landgerichts Ordnung *tit.* 36. von Testamenten und letzten Willen. §. 12. *tit.* 39. §. 3. & 4.

q) d. tit. 36. §. 4.

r) *Ita uno ore fatentur omnes DD. ad saepe d. l. 32. & l. 6.*

12. Quantitas enim Legitimae eſt a Jure Civili adinventa, & ſtatuta, quae proinde per Jus poſitivum corrigi, minui ac emendari poteſt. *s*)

DIFFERENTIA IV.

Jus Commune.

1. Quando olim Jure antiquo parentes vel ob bene merita, vel aliam juſtam cauſam liberos ſuos e poteſtate patria dimittere volebant, opus habebant eos per imaginariam venditionem manumittere.

2. Poſtmodum vero hoc jus immutatum, ſufficiebatque per Reſcriptum Principis filios dimittere, & ſui Juris facere. *t*)

3. Per nuptias autem minime diſſolvebatur patria poteſtas. *u*)

4. Mulier enim non ſubjicitur poteſtati mariti, niſi quoad debitum carnis, cujus mutua hinc inde obligatio & ad operas, quatenus dignitas fert. *x*)

Germaniae & Franconicum.

5. Hodie ex recepta Germaniae, & cum ea Fran-

s) Bened. Carpz. def. forenſ. def. 3. conſt. 12. p. 3. n. 7.

t) §. 6. *inſtit. quibus mod. pat. pot. ſol.* L. 5. C. *de emancip.*

u) *L. 1. in fin. ff. de lib. exhib.*

x) L. 46. *ff. de operis libert.*

Franconiae consuetudine emancipatio haec non ita servatur, Liberi enim, qui separatim actitant, vel semotam habent familiam, aut sunt separati per matrimonium a mensa vel per divisionem & separationem bonorum Legitimam suam receperunt, omnes pro emancipatis & dimissis e patria potestate habentur. Nach eingeführter Gewohnheit Teutscher Nation werden die Kinder durch die Abtheilung und Separation aus dem vätterlichen Gewalt gesetzt, und für emancipirt gehalten. y)

6. Quique nihil nisi dotem sive donationem propter nuptias a suis parentibus receperunt, his usque ad mortem contenti esse debent. z) Aber die Kinder und Dichter, so nicht mehr in der Eltern Gewalt und Versehung, sondern von denselbigen ganz und zu Grund abgetheilet seynd, haben unsers Stifts, alten Land-Rechten nach ohne Unterschied volle Möge und Macht, ihre Haab und Güter, sie kommen gleich hero, wo sie wollen, nach ihrem Willen, wohin, und gegen wem

---

y) *Schneidevv. in §. instit. quibus mod. pat. pot. sol. Fachs Diff. Jur. Civil & Sax. p.* 1. *Diff.* 36. *Coler. Decis.* 41. *n.* 8. *Cothmann Resp.* 40. *n.* 87.

z) *Ita Manz. ad instit. §. 6. quibus mod. pat. pot. solv. §. igitur. inst. per quas pers. adq. Heigius & Zisius in l.* 197. *n.* 4. *de V. O. Sich. in Cod. l.* 29. *n.* 26. *de jure dot. Tiraquell. ad* LL. *connub. in principio.* Landgerichts Ordnung *tit.* 39. §. 13.

wem sie wollen (jedoch daß es gegen keiner unehrbare, oder wie es die Recht nennen, turpem personam) geschehe.

7. Quibus casibus, quia nullius Juri subjecti sunt, de bonis suis libere disponere, & testari possunt, cum quilibet sit rerum suarum moderator & arbiter. *a*)

8. Et quidquid horum uni taliter emancipato aliunde ex haereditate obvenerit, hoc totum manet illis. *b*) Was auch nach solcher beschehener Abtheilung dem Vatter oder Mutter aufstirbt, oder sonsten anfallet, es rühre hero wo es wolle, das bleibet allein diesen unabgetheilten rechten Kindern, und haben die abgetheilte rechte Kinder keinen Theil daran.

Apud Francigenas non est in consideratione patria potestas, sed tenent filios suos absolutos. *c*)

DIFFERENTIA V.

Jus Commune.

1. Quamvis Jura testentur, nullum amorem vincere

---

a) L. in re mandata C. mandati.

b) Landgerichts Ordnung tit. 76. von Erbschaft der abgetheilten Kinder §. *ultim.*

c) *Angelus Aretinus & Lud. Bolog. in l. placet ff. de udq. haereditat.*

cere paternum, *d*) patremque plus diligere debere filium quam se ipsum, *e*) omniaque, quae patris sunt, liberis ex voto parari. *f*)

3. Si tamen filio relinquat Legitimam, & reliqua bona omnia praelegaverit extraneis, cessat nihilominus querela inofficiosi testamenti.

4. Filius enim non potest conqueri de patre, qui ei debitam portionem reliquit. *g*)

Franconicum.

5. Jure consuetudinario Franconiae non possunt parentes legitimi, hoc est uniti quidquam de sua tertia vel communibus bonis ante actualem separationem bonorum per testamentum, aut aliam quamcunque voluntatem disponere. *h*) Da aber die Eltern ihre Kinder und Dichter noch in ihrem Gewalt, und nicht abgetheilt hätten, sollen die legitimi parentes, das

ist,

d) *L. fin. C. de Curat. furios.*

e) *Gloss. in l. isti quidem. ff. de eo, quod met. caus.*

f) *Uti ait* Jurisconsultus Triphonianus in l. 50. ff. de bon. lib.

g) *L. cum quaeritur: cum authen.* seq. C. de inoff. test. ita Gloss. *in l. hac edictali* §. sin vero lib. C. de secund. nuptiis.

h) Landger. Ordnung tit. 39. §. 15.

ist, welche durch die aufgerichte Einkindschaft den Kindern zu Eltern gemacht worden, vor gethaner Abtheilung de sua Legitima, das ist von ihrem dritten Theil, oder von dem ganzen Gut etwas hinweg zu vertestiren und einige Testament aufzurichten, nicht Macht haben.

6. Cohaeredes in bonis indivisis in praejudicium aliorum cohaeredum nihil disponere possunt ante actualem & realem divisionem. *i*)

7. Ante divisionem enim parentes non possunt dicere, hoc praedium est meum, & hoc filiorum, quare nihil de iis disponere possunt. Idem si hoc fieri posset, ait Wehnerus, *k*)

8. Welches Kind würde zuletzt sein zuertheilt Gut zum Vatter stossen, so ihme der Vatter dasselbig in unvertheiltem Gut solt zu vermachen Macht haben. *l*)

9. Naturales et legitimi parentes plus Juris habent in indivisis & communibus bonis. Possunt enim

 absque

i) Bald. in l. Si Socino ff. si cert. petatur. L. si paternus C. communia de Successionibus.

k) In conf. Francon. conf. 2. n. 5.

l) Landgerichts Ordnung Tit. 78. von Erbschaften der abgetheilten Kinder, so ihnen zugetheilte Güter zu ihrem Vatter oder Mutter wieder stossen. §. *unico ibidem*.

absque onere hoc divisionis, sive separationis bonorum, uni liberorum plus, alii minus salva tamen semper legitima tribuere. Licet enim parentibus suam tertiam vel sibi habere vel filiis ipsis, sicut voluerint *m*) largiri. *n*) Aber die rechte natürliche Eltern, zu Latein naturales & legitimi genannt, die mögen gleichwohl ein Testament unter ihren Kindern aufrichten, auch einem oder mehr unter denselben, die sich vielleicht besser und gefälliger, als die andere gegen ihnen verhalten, und um derogleichen Ursachen willen auch vor gethaner Abtheilung ihren ganzen Drittel, oder etwas davon, ihrem Wohlgefallen oder Gelegenheit nach, zu einem Vortheil vertestiren und vermachen.

10. Wehnerus *o*) ait: Es mögen die Eltern ihrem Kind von ihrem gebührenden Legitima, das ist den dritten Theil wohl von den anderen mässiglich einen Vortheil thun ohne Abtheilung, doch daß den anderen Kindern ihr Legitima nach den Fränkischen Gebrauch, der Zweyt Theil ohnverwürckt, und ohnvermacht bleibe. *p*)

11.

m) *Per text. in authent. de triente & semisse §. 1. coll. 4. l. cum quaeritur & l. parentibus C. de inoff. test.*

n) Landgerichts Ordnung *d. tit.* 39. §. 16.

o) *In suis consil. Francon. cons. 2. n. 5.*

p) *Argumento: parentibus arbitrium dividendae haereditatis inter*

11. Patris ſiquidem arbitrio ſtandum eſt in diviſione bonorum inter liberos. *q*) Et liberi non poſſunt talem diviſionem ſive voluntatem patris impugnare. *r*)

12. Illa enim inaequalitas habetur loco praelegati ſecundum Caſtrens. & alios. *s*)

13. Extraneis autem praelegare, & adimere liberis, hoc vetitum eſt parentibus ante actualem diviſionem bonorum, ſi enim hoc fecerint, coguntur mox dividere omnia bona cum ſuis liberis, illisque duas tertias tribuere. *t*)

14. Liberis enim per conſuetudinem ſive Statutum eſt Jus adquiſitum, cui inferior, pater ſcilicet, dero-

inter liberos adimendum non eſt, dummodo aliis relinquatur ſua legitima. C. de inofficioſo teſt. text. expreſſ. in auth. de nupt. pen. C. coll. 4. Bald. & Paul. de Caſtro & cum eis communiter DD. in l. fin. C. fam. Erciſc. Gail. 2. obſ. 115. conſ. 46. n. 1. p. 1. Statut. Hamburg. p. 3. art. 4. Reform. Francof. p. 4.

q) *L. Si cogitat. C. famil. Erciſcund.*

r) d. LL.

s) In L. quoties C. eodem.

t) Landgerichts Ordnung d. tit. 39. §. 17. *in verb.* Aber andern Perſonen ohne vorgehende gründliche Abtheilung etwas zu verſchafen, ſollen ſie (die Eltern) nicht Macht haben.

derogare nequit, & in praejudicium eorundem de communibus bonis disponere. *u*)

15. Quod enim lex dat, homo aufferre non potest. *x*)

16. Ipsaque dispositio talis parentum inutilis erit, & nulla: nam ubi potentia deest, actus etiam nullus est, et non tenet; quod quando per Statutum sive consuetudinem prohibitae sunt alienationes per ultimam voluntatem, tunc si de facto fiat dispositio per ultimam voluntatem, ei, in quem confertur dispositio, nihil adquiritur, quia prohibita alienatione per legem, sive Statutum, prohibetur etiam dominii translatio, & Juris adquisitio. *y*)

17. Nec obstat: Si quis praetendat hanc consuetudinem esse exorbitantem, et auferre liberam testandi voluntatem; *z*) ad hoc enim est respondendum: In indivisis bonis tolli quidem, quia non de suis, sed communibus testaretur, potest tamen libere de divisis, et suis bonis testari; nec per hoc adimitur libera testandi facultas, cum quis in aliquibus bonis testari valet, *ut tenent communiter DD.*

18.

u) *Argum. auth. ingressi. C. de sacros. Eccles.*

x) *Auth. quod locum. C. de inoff. test.*

y) *L. quaedam ff. de adq. rerum dom.*

(*z Per L. 1. C. de Sacros. Eccles.*

18. Et hujus cauſa eſt, ut communibus liberis communis haereditas ſalva maneat.

19. Limitatur primo: Niſi parentes de ſua tertia ſuis benefactoribus, indigentibus amicis et patronis, vel aliis piis, et in Jure multum favorabilibus cauſis proſpexerint. Desgleichen auch ihr armen Freünde, Gutthäter und Fürderer mit solcher ihrer Legitima bedencken, aber anderen Personen ohne vorgehende gründliche Abtheilung, etwas zu verschafen, sollen Sie nicht Macht haben. *a*) Jedoch solle beeder vorgesetzter Art, es wären gleich natürliche oder gemachte Eltern, ad pias cauſas um gottseliger milder Sachen, und ihrer Seelen Heyl willen von solchem ihrem Drittheil, auch vor der Abtheilung zu testiren zugelassen seyn.

20. Secundo: Vel Diviſio & ſeparatio bonorum propter morbum & aegritudinem commode fieri nequeat. Gleichergestalt, da sie in unversehnliche, schnelle, schwere Kranckheit fielen, also die Theilung nicht fürnehmen könten, oder sich gefährliche Sterbsläufften zutrügen, derenthalben gleichergestalt die Theilung nicht wohl könte geschehen, sollen sie von ihrer Legitima in solchen Fällen nicht allein ad pias cauſas, sondern auch sonsten ihres Gefallens zu disponiren Macht haben. *b*)

a) Landgerichts Ordnung *d. tit.* 39. §. 17. §. 18.
b) Landgerichts Ordnung d. tit. §. 19. §. 20.

21. So aber solche Person, die also in unversehene schnelle Kranckheit verfallen, derselbigen wieder erlediget, oder die angefallene Sterbsläufften sich geendet, und also die Theilung füglich, und wohl geschehen könte, wo die Eltern dieselbige nicht vornehmen wolten, auf solchen Fall, soll auch ihr zuvorgethane Disposition, so anderer Gestalt nicht, dann wie ihnen oben zugelassen, geschehen, todt- ab- und kraftlos seyn.

DIFFERENTIA VI.

Jus Commune.

1. Jus commune attribuit soli marito adquisita constante matrimonio; quae dicuntur vor Rauhe Wurzel. *c*)

2. Quia intelliguntur industria solius mariti parta, quippe cui & onera matrimonii, alimentatio familiae, et dotatio filiarum incumbit. *d*)

3. Quin et constitutum reperitur, ea, quae ab uxore quaesita sunt, ex bonis viri ad evitandam turpis quaestus suspicionem quaesita praesumi, ideoque ad maritum pertinere. *e*)

4. Et quando mulier aliquid constante matrimonio emit, censeri illam ex bonis mariti emisse.

5.

c) *L.* 51. *de donat. int. vir. & ux. Matth. Coler. p.* 1. *Decis.* 61. *n.* 39.

d) *L.* 22. §. 8. *ff. solut. matrim.*

e) *d. L.* 51. *ff. de donat. inter vir. & ux.*

5. Operas enim debet mulier, ac proinde operis ejus adquisitum marito est concedendum. *f*)

6. Qui est Princeps & caput familiae. *g*)

7. De Jure siquidem inter conjuges non est societas bonorum, sed solum animorum & corporum, ac proinde uxor nihil nisi ex bonis mariti praesumitur adquisivisse. *h*)

Franconicum & Bavaricum.

8. Das Land-Recht Herzogthums Francken, cum quo & tenet Bavaria, *i*) dividit adquisita; Was Mann und Weib in währender Ehe von rauher Wurzel erwerben, und gewonnen, inter conjuges aequaliter, ita ut quilibet dimidietatem tam quoad dominium ac possessionem lucretur: libereque de ea una cum suis bonis, quae in matrimonium intulit, testari & disponere queat. *k*) Da aber die Ehe Leuth ohne Pacta und Vermächtnuß schlechtlichen sich zusammen verehelichen, diesfalls wie hernacher gesetzt, seynd dem alten Land-Brauch nach alle in währender Ehe errungene und gewonnene Güter beyden Ehe Leüten gemein,

f) *L. 48. ff. de op. libert.*

g) Ita Carpz. Def. forens. p. 3. constit. 25. n. 5. & seqq.

h) *Myn. cent. 2. ob. 92. l. 8. & ibi Bald. & Alberic. de donat. int. vir. & ux.*

i) Statuten Buch fol. 87. 88.

k) Landger. Ord. tit. 39. §. 23.

und also ein jedem zum halben Theil gehörig; Was nun ausserhalb solchen errungenen und gewonnenen Gütern ein jedes Ehe Genoß sonsten gehabt, und in die Ehe gebracht, oder durch Testament oder in andere Weeg erobert, und bekommen, solches alles samt gehörtem seinem halben Theil der errungenen und gewunnenen Gütern mag jedes Ehe Mensch für sich selbsten, ohne des andern Vergünstigung, seines Willens vertestiren, und vermachen. *l*) Inter Conjuges tacite quodammodo contrahitur negotiationis societas. *m*)

9. Ubi damna & lucra, dissoluta societate, communicari *n*) aequissimum est. *o*)

10. Cum enim utriusque industria adquirantur, merito utrique communia esse debent. *p*)

11. Ea de causa Uxor ab Imperat. Gordiano *q*) Socia rei humanae & divinae domus, *r*)

12. Universorum periculorum, incommodorum,

---

l) Landgr. Ord. *tit.* 88. §. 10. *tit.* 96. §. 4.

m) *Gloss. in c.* 27. *q.* 2. *l.* 2. *C. de crim. expil. haer.*

n) *Juxta Gail.* 2. *ob.* 90. *n.* 5.

o) *Pist. cons.* 3. *n.* 2. *& seqq.*

p) *Juxt. cap. Significavit de donat. int. vir. & ux. Everhard. cons.* 56. *n.* 3.

q) *In L.* 4. *C. de crim. expil. haered.*

r) *Item in notis* §. *nuptiae. inst. de pat. potest.*

rum, casuum, & adversitatum particeps *s*) & sua prudentia & consilio rem familiarem saepe non solum augere, *t*)

13. Verum etiam penitus labefactam restituere, ac certe sustinere perhibetur. *u*)

14. Hanc ob causam legem Voconiam, utpote naturae, honestatique contrariam accusat, ac propter talem uxorem sociam omnium bonorum mariti constituisse, eamque ad communicationem vocasse, nec non excluso fisco in defectum agnatorum & cognatorum certi gradus ad haereditatem mariti admisisse asserit. *x*)

15. Unde & liberi utrinque ex matrimonio suscepti defunctis parentibus eorundem succedunt in adquisitis ex dimidietate. *y*) Da aber keine Einkindschaft aufgericht, und solche Ehe Leüt auch keine Kinder miteinander erzeügt hätten, diesfalls erben des Vatters Kinder seine, und der Mutter von ihr herrührende verlassene Haab und Güter, nach Ordnung des Rechtens, aber

s) *In L.* 1. *ff. rerum amot.*

t) C. *Vidua* 27. *qu.* 1.

u) *Peck. de test. conjug.* l. 1. cap. 1. n. 3.

x) *d. tit. cap.* 1.

y) Landgerichts Ordnung tit. von Erbschaft der Kinder, die aus mehr dann einer Ehe gebohren, doch unabgetheilt. 77. §. 3.

aber die in der Ehe gewunnene und errungene Güter erben, unserm Land Recht nach beyder Ehe Leût Kinder zu gleichen halben Theilen.

16. Nec alter conjugum poteſt in fraudem, ſive diminutionem hujus dimidiae partis adquiſitorum, vel in contrarium hujus ſtatuti, ſive moris quidquam per teſtamentum, aut aliam quamvis ultimam voluntatem diſponere vel ſtatuere *lex eſt expreſſa.* z)

17. Lucrum enim, quod publico legis beneficio confertur, aufferre homo privatus nequit. *a*)

18. De firmitate hujus ſtatuti memorant *Gail.*, *b*) *Joannes Coſta*, *c*) *Peck.*, *d*) *Carpz.* *e*)

19. Hujusmodi conſuetudinem in pluribus locis & civitatibus Regni Franciae receptam eſſe atteſtatur *Anchoram.* *f*)

20.

z) *In* §. *caeterum Nov. conſt. de his, qui nupt. iterant.* 22. *in verb. & ſi plus millies aliquid in contrarium voluerint.*

a) *Mynſ. obſ.* 32. *cent.* 5. *Weſenbec. in paratit. ff. de pact. dot. Petr. Beckius de teſt. conjugum* l. 2. cap. 1.

b) 2. *Obſ.* 88.

c) *Ad l.* 1. *ff. de donat. int. vir. & ux.*

d) *d. Lib. Rota Deciſ. in nov. de conſuetud.*

e) *In def. forenſ.* 6. *conſtit.* 25. *p.* 3. *n.* 5. *&* 6.

f) *In conſ.* 443. *col.* 1.

20. De quorundam locorum consuetudine non solum participat mulier de conquaestibus id est, constante matrimonio adquisitis, sed & in mobilibus succedit. *g*)

DIFFERENTIA VII.

Jus Commune.

1. Nisi pactum sit inter conjuges de lucranda dote, vel donatione propter nuptias, *h*) tum Jure communi nec maritus dotem, nec uxor donationem propter nuptias soluto matrimonio lucratur, sed dos redit ad uxorem, vel patrem dotantem *i*) & donatio propter nuptias ad maritum vel ejus haeredes. *k*)

2. Soluto enim matrimonio dos est sine causa apud maritum, apud uxorem donatio propter nuptias, ideoque reddenda, pro qua actio ex stipulatu competit. *l*)

Fran-

---

g) *Joannes Faber in auth. in donat. C. de secund. nupt. Jacob. de Aretin in l. cunctos populos & ibi Cynus col. pen. C. de Summa Trinit.*

h) *Tot. tit. ff. de pact. dot. Gail. 2. obs. 79. n. 1.*

i) *L. 4. C. solut. matrim.*

k) *C. fin. extra de donat. inter vir. & ux.*

l) *Tot. tit. ff. solut. matrim.*

Franconicum.

3. Jure Franconico: si conjuges nullos susceperint, vel sibi univerint liberos, nihilque pacti sint circa eorum bona, tum praeter medietatem bonorum adquisitorum cuique manent sua bona libera in matrimonium integra, & illaesa solo usufructu communicato. *m*) Wann nun zwo Personen also ohne Geding und Vermächtnuß sich zusammen verheyrathen, sie beyde, oder deren eins haben gleich in vorigen Ehen erzielte Kinder oder nicht, so bleiben jedoch einem jeden die Güter, so es dem andern zugebracht, oder in währendem Ehestand ererbet, oder sonsten bekommen hat, sein eigen, hat auch damit wie sonsten ein jeder mit seinen eigenen Gütern zu thun, und zu lassen, und hat das andere Ehe-Mensch an deren Eigenthum keinen Theil, jedoch gebühret dem Mann die Administration über solche seines Weibs eigene Güter. §. 4. Aber die Zinß, Abnutzung, und Gebrauch solcher Güter, auch was beyde Ehe Leüth in stehender Ehe mit denselbigen Gütern auch durch ihre Handarbeit, Handthierung, oder sonsten erobern, und gewinnen, das alles ist nach altem Herkommen und Land-Recht unsers Stifts, beyder Ehe Leüten gemein, haben sich auch dessen zu ihrer und gemeiner

m) Land-Gerichts-Ordnung Herzogthums Francken tit. 39. §. 23. Da aber die Ehe Leut. tit. 96. §. 3. Wann nun Zwo Personen. tit. 97. §. 3. Was aber über solches.

gemeiner Haushaltung und anderer Nothdurft miteinander zu gebrauchen und zu geniessen, und was an solchen eroberten und gewonnenen Gütern zur Zeit der Theilung noch vorhanden, das solle zum halben Theil deme im Leben bleibenden Ehe Menschen fallen, und der andere halbe Theil auf des verstorbenen Kinder, wo es deren in voriger Ehe erzeuget, oder in Mangel deroselbigen auf seine nechste Freünd ab intestato sterben und fallen.

4. Sin vero susceperint liberos, vel sibi univerint, tunc eorum bona undecunque venientia confunduntur, & utrique fiunt communia. Wo aber die Ehe-Leüt in der Ehe Kinder erzielten, oder per unionem prolium durch die Einkindschaft recht gemachte Kinder hätten, diesfalls seynd dem alten Gebrauch und Land Rechten nach, alle und jede Güter, Sie kommen gleich her, wo Sie wollen, gegeneinander vererbt, und beyden Ehe Leüten gemein. *n*)

5. Ita ut etiam superstes Conjux, donec ad secunda vota transeat, oder sonsten die Theilung nicht verwürcket, libere iis uti & frui possit, Dominus sit omnium bonorum, non teneatur conficere inventarium. *o*)

6.

n) Landger. Ordn. *tit.* 39. §. 25. *tit.* 96. §. 5.

o) *Argumento ejus, quod refert Virgilius Pingizer in qu. Saxon.* 25. *n.* 28. *Chassan. ad consuet. Burgund.* rub. *6.* §. *6. in verbo par inventario n.* 13.

6. Neque liberis Tutores constituere aut rationem reddere suae administrationis, vel cum iis dividere, licet etiam omnia bona a praemortuo conjuge devenerint.

7. Quin & superstes Legitimam habet in his bonis, quam nullus liberorum ipsi auferre potest.

Derohalben da der Ehe Leüt eins mit Todt abgeht, und die überlebende sich anderweit nicht wieder verheyrathet, so bleibet es in allen Gütern sitzen, hat dieselbige seinem Gefallen nach zu gebrauchen, und zu geniessen, auch damit zu thun und zu lassen, als mit seinem eigenen Gut ohne Verhinderung männiglichen, und haben die Kinder an des verstorbenen Vatters oder Mutter Gut keinen benanten Theil, so viel, und so lang, bis die Theilung von dem überlebenden Ehe-Genoß verwürcket, und anerbotten ist. *p)*

8. Cum inter Conjuges sit indissolubile Vinculum divini & humani Juris. *q)*

9. Et in matrimonio existentibus liberis quotidie casus fortuiti emergant, quorum alterutrum participem esse oportet. *r)* Societasque vitae & corporis

uxorem

---

p) Land Ger. Ordn. Herzogth. Francken d. tit. 39. §. 25. Tit. 90. §. 1. Tit. 96. §. 5.

q) L. 1. ff. de rit. nupt.

r) *Ut dicitur in L. 12. §. 7. ff. solut. matrim.*

uxorem rerum mariti, & maritum rerum uxoris dominum faciat, *s*) non inepte haec consuetudo per Statutum introducta est. *t*)

10. De Consuetudine quorundam locorum vir lucratur dotem, quae consuetudinaria dicitur. *u*)

11. Mediolani vir lucratur tertiam partem. Placentiae & Papiae integram dotem. *x*)

Saxonicum.

12. Juris Saxonici vigore *y*) habent mulieres ultra dotem suam & dotalitium, etiam die Gerade in omnibus, quod quidem in haeredum grave praejudicium & magnum damnum constitutum, de consuetudine tamen ita inductum est. Maritus vero lucratur omnia mobilia non tantum in loco domicilii, sed et alibi sita, *z*) exceptis utensilibus. *a*)

13.

s) L. 1. ff. rerum amot.

t) *Carpz. Def. forens. def. d. 6. constit.* 25. *n.* 5 6. *p.* 3.

u) *Ludov. Rom. & Moder.* in L. Si divortio ff. de V. Obl.

x) Ut not. Bart. Bald. Salicet. Insuper & Jason. col. 14. in princ. l. cunctos populos C. de Summa Trinitate.

y) Art. 24. Lib. 1. & Weichbild art. 23. 57. Land R. c. 56.

z) Land R. *lib.* 1. *art.* 31. *Schneidevv. inst. de haered. quae ab intest. def. n.* 19.

a) Lib. 3. art. 76. Weichbild.

Brandenburgicum.

13. In der Chur Brandenburg mag über die halbe Güter und gebührlich LeibGeding die Frau auch haben und behalten die MorgenGab, so ihr, wie braüchlich, vermacht, aber ihre Kleider mus sie mit in die Theilung bringen, oder den MitErben so viel zuvor herausgeben. *b*)

Vratislav.

14. In Uratislavia uxor sextam, sin liberorum plures quam quinque, virilem portionem lucratur. Interim tamen sua conferre non tenetur. *c*)

DIFFERENTIA VIII.

Jus Commune.

1. Jure antiquo consequebatur pater peculii adventitii plenum dominium, proprietatem scilicet & usumfructum, ita ut pater illud alii filio, vel etiam extraneo donare posset. Quidquid enim filius adquirebat, exceptis bonis castrensibus vel quasi, totum id

2.

---

b) *Joach. Schepliz ad consuetud. P.* 3. *tit.* 2. §. 14. *&* *tit.* 3. §. 13. allda er in add. zu wahrer dessen Bestättigung anzeücht *Hartm. Pist. lib.* 1. *q.* 44. *Schneidevv. inst. de haered. quae ab intest. def. Köppen qu.* 14 *n.* 6. *&* *seqq.*

c) *Art.* 1. *Statut. Uratislav.*

2. Et omne patri adquirebatur. *d*)

3. Sed cum inhumanum videretur, illud, quod filius ex suis laboribus, vel prospera fortuna consecutus esset, alteri non laboranti, nec adquirenti cencedi, pepercit Imperator in hoc liberis, interim tamen patribus debitum honorem reservavit, & sanxit, ut Jure novo proprietas peculii adventitii ad filium pertineat, solus vero usufructus patri adquiratur. *e*)

4. Pro emancipationis praemio autem consequebatur in iis bonis, quae adquisitionem effugiebant, id est adventitiis, tertiam partem, tam quoad proprietatem, quam usumfructum; hoc cum itidem Imperatori inconsultum visum fuit: ut quod scilicet una manu datum sit, hoc per alteram auferatur,

5. Consuluit itidem, ut pro liberaliter concessa emancipatione haberet pater dimidiam partem ususfructus.

6. Ne liberi nimium defraudentur, & in aliquo tamen erga patrem grati sint. *f*)

d) *In* §. 1. *igitur. inst. per quas personas cuique adquiratur.* L. 11. *ff. de lib. & posth.*

e) L. *cum oportet* 6. *in princ.* C. *de bonis quae lib.* L. 1. *&* 2. *Cod. de bonis maternis.*

f) §. 2. *inst. per quas perso. adqu. d. l. cum oportet* C. *de bonis quae lib.* L. 1. *&* 2. C. *de bonis matern.*

7. Mater vero usumfructum non habet, quia hoc nulla lege cavetur, g) deinde quia filios in potestate non habet. h)

Franconicum.

8. Jure Provinciali Franconiae non solum patri & matri, & indistincte parentibus conceditur usus-fructus in bonis adventitiis filiorum, sed solum ad tempus emancipationis, quo scil. liberi vel per matrimonium vel receptionem Legitimae, aut alio supra dicto modo separati sint a mensa paterna. i) Desgleichen, wann einem solchem Kind, oder Dichter von jemands, dessen Noth Erb er nicht wäre, etwas geschencket, verschafet, oder in andere Weeg gegeben würde, mit der ausdrücklichen Maaß und Condition, daß solches geschenckte, verschafte, oder gegebene Gut eigenthümlich dieses Kind seyn und bleiben solle, und doch den Eltern der Usufructus in specie nicht benommen worden, diesfalls hat das Kind oder Dichter Macht solches sein Eigenthümlich zu vertestiren und zu verschafen. §. 9.

§. 10. Jedoch daß auf solchen Fall den Eltern die

g) *Arg. l.* 1. *C. Si secundo nupserit mulier.*

h) §. Foeminae. instit. de adopt. Rick. de un. prol. cap. 7. n. 81.

i) Landger. Ordn. Herzog. Francken *tit.* 39. §. 9. *&* 10. *tit.* 118. §. 5.

die Niessung und Ususfructus die Zeit ihres Lebens, oder bis zu Abtheilung das Eigenthum mit dem Usus-fructus consolidirt, und den benennten Erben oder Legatariis zufallen thue. *k)* Aber zu Zeit des Verheyrathens, Abtheilens, oder so sich sonsten zu ehrlichen Sachen, oder Händeln begeben, seynd die Eltern ihnen dieselbige, ohne Abgang ihres Zweyt, oder Erbtheils, einzuantworten, und verfolgen zu lassen schuldig.

9. Quo tempore non solum omnia bona adventitia restituere, sed & insuper liberos suos instruere & dotare coguntur. Also auch den unabgetheilten Söhnen, Töchtern und Dichtern ihre Heim-Steüre und Heyrath Gut, so ihnen ohne besondere Geding gereichet, und gegeben worden, zu vertestiren zugelassen seyn. *l)*

10. Quando liberi vel per matrimonium vel quocunque alio modo se separaverint a mensa parentum, vel receperint suam Legitimam, dictum est supra *m)*, pro emancipatis & dimissis e patria potestate censeri;

11. Cum autem emancipati quasi filii esse desinant, non injuria usufructus, qui sine causa apud patrem existit, consolidatur cum proprietate. *n)*

k) Item d. tit. 118. §. 6.

l) d. tit. §. 11.

m) *Diss.* 5. *hujus part.*

n) d. tit. 39. §. 10. tit. 118. §. 6.

12. In filiorum Francigenarum bonis adventitiis parentes nullum habent usumfructum, sunt enim ab eorum potestate absoluti, *o*)

13. Jure Saxonico: Quando Liberi se segregant a parentibus, atque ab eis discedunt, liberantur a patria potestate, plenumque dominium bonorum adventitiorum consequuntur. Wann der Vatter die Kinder von sich sondert, so muß er ihnen ihr Gut folgen lassen, und ist alsdann ihm dem Vatter die Fruchtniessung oder der Usustructus an der Kinder Güter benommen. *p*)

DIFFERENTIARUM JURIS CIVILIS ET FRANCONICI

PARS III.

DE SUCCESSIONIBUS EX TESTAMENTO, ET AB INTESTATO.

DIFFERENTIA I.

Jus Commune.

1. Ad solenne Testamentum requirunt Jura essentia-

o) *Alexand. in l. placet de adqu. haered.*

p) Constit. Elect. Saxon. 10. p. 2. Land-Recht lib. 1. art. 11.

sentialiter, primo quod ad id septem testes specialiter rogati adhiberi debeant. *a*)

2. Secundo ut testes subscribant nomina sua, nec unus scribat pro alio, nisi eo in loco tot literati testes non reperiantur, ubi unus pro alio subscribere potest. *b*)

3. Tertio requiritur testium obsignatio. *c*)

4. Quarto, ut ipsemet Testator manu propria scribat, vel saltem testamento à Notario, aliave persona scripto nomen subscribat, aut si literas nesciat, vel subscribere nolit, pro eo tunc alius ceu octavus testis subscribat. *d*)

a) *L.* 21. 28. *C. de Testam. Recess. Imperii Coloniens. d. Anno* 1512. *tit.* Von Testamenten. §. Nun die Form eines Testaments. ꝟ. von Sieben Zeugen, die darzu sonderlich berufen..

b) *L. ult. C. eodem. d. l.* 28. *d. Recess. Imp.* §. Nun die Form. ꝟ. mit ihren eigenen Händen unterschrieben.

c) *L.* 22. *ff. qui test. facere poss. d. l.* 28. *&* *Recess. Imperii* §. *eodem.* ꝟ. und gewöhnlichen Signeten bezeichnet werden, zu besieglen.

d) *d. l.* 28. §. 1. & Recess. Imperii d. §. ꝟ. Und vor den Zeugen allein mit eigener Hand unterschreibe, oder wo er nicht schreiben könte, oder alsdann nicht möchte, durch eines andern achten Gezeugen Hand in seinem Nahmen, und auf sein Begehren an einem Ort unterschreiben lasse.

5. Quae omnia ita desiderantur, ut, siquid horum deficiat, jure testamentum deficiat: *e*) ut non modo in actu tam celebri omnis fraudis suspicio removeatur, verum etiam tot testibus praesentibus falsis probationum modis occurratur, *f*)

6. Omniaque, quae contra dispositionem Juris fiunt, pro infectis habentur. *g*)

7. Ad testamentum coram Principe vel apud ejus acta, utpote minus solenne factum DD. nullam omnino requirunt solennitatem, ita ut secundum quorundam doctrinam nullos omnino testes adhibere necesse sit.

8. Idque propter fidem publicam, quae omnem fraudis et falsitatis suspicionem cessare facit. *h*)

9 Maxime si actus fieret in Judicio, ubi semper praesumitur adesse frequentiam hominum. *i*)

Franconicam.

10. Queniam subditi Ducatus Franconiae tam multa-

---

e) *Per l.* 12. 21. §. 1. *C. de testam.*

f) *L. ult. C. de fid. instrum. L.* 27. *C. de donat. Reusn. in tract. de testam p.* 3. *c.* 12. *n.* 5. *Gail.* 2. *obs.* 123.

g) *L. non dubium C. de legibus.*

h) *Ita Alexander. Jason. Bal. & alii ad l.* 19. *C. de testamentis.* L. uni. C. de precibus Imp. offerend.

i) *L.* 31. *C. de donat. Mynf. cent.* 6. *obs.* 29. *n.* 6.

multarum Solennitatum plerumque ignari sunt, non voluit Jus Franconicum eos ad tam multivarias formas & essentiales solennitates adstringere; sed praescripsit his praetergressis alias formulas, quibus minus solenniter apud acta valide licitum est testari. Als in den gemeinen geschriebenen Rechten mancherley Ordnung und Weege, Testamenta und letzte Willen aufzurichten, gesetzt, welche alle ihre zugehörige wesentliche Stücke und Zierlichkeiten haben, und wo dieselben nicht in acht genommen, vielmalen die Testamenten und letzte Willen mit nicht geringen Kosten und Nachtheil der Partheyen annullirt, vernichtet, und also der testirenden Personen letzte Willen unvollzogen bleiben. Unsere Unterthanen und Angehörige aber mehrer Theils solcher Substantial Stücke und Zierlichkeiten unwissend, und wir jedoch der Sterbenden letzten Willen zu gebührenden Execution und Vollstreckung zu befördern gemeynt: Als haben wir etliche in unserm Stift und Herzogthum bishero gebrauchte Manier, Art, und Weise zu testiren, dieser unserer publicirten Ordnung einrucken lassen, und darauf zu eines jeden freyen Willen und Gefallen gestellet nach Verordnung der gemeinen geschriebenen Rechten, nuncupative oder in scriptis zu testiren, oder auf nachgesetzte Form dieser unserer Ordnung seinen letzten Willen zu machen, und aufzurichten. *k*)

k) Landger. Ordn. Herzog. Francken p. 3. *tit.* 37. §.

11. Interim tamen hae formulae non minus ſtricte & ad unguem obſervandae ſunt, quam ſolennitates à Jure praeſcriptae: *l)* forma enim debet eſſe conjuncta actui cui dat eſſe, alias ſibi eſſe dare non poteſt.

12 Prima autem de Jure Franconico teſtandi forma eſt: Si teſtator in Judicio compareat, coram eo ultimam ſuam voluntatem exponat, rogetque, ut ad acta referatur, et ad mortem usque reſervetur. Quod propoſitum Scriba Judicii ad acta relatum Teſtatori praelegere, et ad mortem usque, ſi velit, in occulto reſervare debet.

Erſte Form.

Einer, ſo zu teſtiren Vorhabens, mag erſtlich vor jedes Orts beſagtem Stadt- oder Dorf-Gericht, ohne ſondere Zierlichkeit der Rechten, erſcheinen, und daſelbſten verſtändiglich ſein Gemüth und letzten Willen erklären, nemlich wen er zu ſeinem Erben haben, auch welchen Perſonen, und was er von ſeinen Haab und Gütern verſchafen, auch wie er es endlich nach ſeinem Abſterben gehalten haben wolle, zugleich auch an daſſelbig unſer Gericht begehren, gehörten ſeinen letzten Willen dem GerichtsBuch einzuverleiben, verwahrlich bis nach ſeinem todtlichen Abgang zu behalten, und alsdann ſeinen eingeſetzten Erben, und anderen, ſo er in ſeinem Teſta-

l) *Jaſon.* *in l.* 3. C. *de leg.* *Neviſ.* *conſ.* 77. *n.* 2.

Testament bedacht, zu eröfnen, welches alsdann durch dessen Gerichtsgeschwornen Schreiber in des Testirenden und Gerichts Gegenwärtigkeit mit guter Ordnung eingeschrieben, und dem Testirer wieder vorgelesen, und abgehöret werden solle, ob es also recht, und seinem Willen nach vermerckt und eingeschrieben seye oder nicht. m)

13. Secunda forma est: Si Judicio dem Stadt oder Dorf Gericht testamentum, ultimamque suam voluntatem in scriptis clausam & sigillatam offerat, petatque, ut actis Judicii insinuetur, & donec vivat, non propaletur, & a quo post mortem aperiatur & executioni mandetur.

Andere Form.

So aber einem die erste Form bedencklich, und seinen vorhabenden letzten Willen den Gerichten oder sonsten jemands zu offenbaren ungelegen wäre, diesfalls mag er sein Testament, oder letzten Willen selbsten in Schriften verfassen, oder da er nicht schreiben könte, einen anderen schreiben lassen. Darinnen seine Erben und Legatarien, denen er nemlich etwas zu verlassen entschlossen, unterschiedlich und ausdrücklich setzen, auch klärlich anzeigen, was in allen sein letzter Will und Meynung seye; Und denselben seinen letzten Willen mit seinen eigenen oder eines andern ehrlichen Manns Sigill

m) Land-G. Ordn. Herzog. Franck. tit. 40. In was Form Testamenta oder letzte Willen sollen aufgericht werden §. 2.

Sigill verschliessen; folgends also beschlossen für unser besessen Land- Stadt oder Dorf Gericht bringen, und zugleich daß in solcher beschlossenen, und durch sich selbsten, oder einen andern besiegelten Schrift sein letzter Will begriffen seye, vermelden auch bitten, denselben bis nach seinem tödtlichen Abgang verwahrlich hinter dem Gericht zu behalten, auch anzeigen, durch weme nach seinem tödtlichen Abgang solches Testament soll eröffnet, oder zu eröffnen zugestellet, und folgend exequirt und vollstrecket werden. Auf solches soll unser Land Stadt und Dorf-Gericht den Testirer in allermassen, wie bey der ersten Form vermeldet, fragen, und erinnern, und gleich darauf die Antwort, auch der testirenden Personen Nahmen und Zunahmen, Jahr, Monat und Tag des also übergebenen letzten Willens durch den verpflichten Land, Stadt- und Dorf Gericht Schreiber auf den verschlossenen Brieff mit Fleiß schreiben, und aufzeichnen lassen, welcher auch denselben actum ferners in des Land- Stadt- oder Dorff Gerichts Protocoll zu registriren schuldig seyn solle. *n*)

14. *Constit. Elect. Saxon. o*) *in verbis*: Also auch, wo einer ein Testament daheim schreibet, oder schreiben lasset, und leget dasselbig hinter das Gerichte, so ist es kräftig, da gleich keine Zeügen dabey seyn.

Dar-

n) Land-Ger. Ordn. d. tit. §. 7.

o) 3. P. 3.

Darnach sich unser Hof Gerichte, Juristen Fackultät und Schöppen-Stühle im Rechts sprechen zu richten haben sollen.

15. Tertia forma est: Si Testator aegrotus, quia ex aegritudine & infirmitate forte in Judicio comparere nequeat, ad domum quatuor de Judicio & Scribam, si commode haberi queat, convocet, coram iis suam ultimam voluntatem exponat, petatque, ut proximo Judicio insinuent, ad Acta referri, & post mortem propalari curent. Quod utique convocati mox implere, & debite Judicio insinuare coguntur. *p)*

Die Dritte Form.

Wo auch Manns- oder Weibs-Personen aus Ehehafter Verhinderung als um zugestandener Kranckheit, Alters, oder anderer Ursachen halber selbsten für Gericht nicht erscheinen, und also daselbsten ihren letzten Willen mündlich oder schriftlich übergeben könten, so sie es dann in Schriften nicht verfasset, sollen Sie nach Gelegenheit des Orts vier Raths oder Gerichts-Persohnen samt dessen ordentlichen Schreiber zu sich erforderen, ihren letzten Willen vor denselben (inmassen oben gesetzt) klärlich anzeigen und vermelden, und alsbalden den Schreiber aufzeichnen lassen, und bitten solches

p) Land-Ger. Ordn. *tit. eodem* §. 9.

ches einem Gericht, oder Rath vorzubringen, in des Gerichts oder Raths Buch einschreiben zu lassen, und nach ihrem Todt ihren Erben, und andern, so es belanget, wie oben gemelt, zu eröffnen. Welche Männer und Schreiber solches unverzüglich verrichten, und ein Rath oder Gericht demselbigen also nachkommen, und geleben sollen. *Argumento ejus, quo Wesenbec. q) ait*: hodie sufficere Judicem, duos tresve ad domum testatoris venire, & testamentum illis insinuari, ut postea ad acta referatur. *r*)

His tribus modis, sive formis licet cuique, qui secundum Juris communis dispositionem solenniter testari non volet, in Franconia valide testari; licet enim testamenti factio sit Juris gentium,

17. Et quidem ejus, quod usu humano exigente, & practico quodam divini discursus exercitio dante paulatim

---

q) *In paratit. tit. de testam. ordinand.*

r) *Secundum l. 22. ff.* de test. L. 5. ff. de *manum. vind. Berl. p. 3. concl. 4. n. 8. & in constitutione Electorali Saxon. 3. p. 3 in verbis:* Wo auch Gerichts Personen von Gerichts wegen zu einem der da kranck ist, in seine Behausung auf sein Erforderung geschickt, und er für ihnen sein Testament macht, so würd es darfür gehalten, als wäre es coram Actis, und vor Gericht geschehen.

paulatim ab omnibus gentibus receptum firmatumque sit. s).

18. Ejus formae tamen coeperunt esse cujuscunque civitatis propriae, et, quod legibus gentium receptum firmatumque fuit, potuit contrariis moribus abrogari et in desuetudinem abire. t) Valet enim a lege ad Consuetudinem tam affirmative, quam negative illatio. u)

19. Sic videmus per totam fere Germaniam, et passim firma consuetudine vel statuto minutum esse solennem testium numerum. x)

20. Peculiaresque testamentorum formas frequentari, quod civitas, vel provincia bene introducere potest, y).

21. Imo et certa familia. z) Et ait Mynsingerus, a)

22.

s) *Jason. in l. 85. n. 76. ff. de leg. 1. L. 5. ff. de just. & jure. Julius Clarus in tr. de testam. qu. 2.*

t) *L. de quibus ff. de legibus.*

u) *d. l. de quibus §. sed Jus natur. inst. de jure nat. gent. & civil.*

x) *Argumento l. 6. l. 32. l. 2. C. de legibus.*

y) *Bartol in L. cunctos populos ℣. 3. C. de Summa Trinit. & fid. Cathol.*

z) *Gabriel* Roman. *lib. 6. tit. de consue. concl. 5. n. 7. Paris. cons. 72. n. 11. l. 4. Decian. conc. 31. n. 71. libr. 1.*

a) *Cent. 5. Obs. 19. n. 4.*

22. Valere Statutum sive consuetudinem, cujus vigore testamentum coram duobus testibus factum validum sit.

23. Quemadmodum de generali consuetudine regni Franciae ad imitationem Juris Canonici hucusque observari perhibet *Alber. de Ros. b*) Sicut et Venetus. *c*)

24. Norinbergae valet testamentum a cive conditum, und von Zwey genannten des grösseren Raths gesieglet.

25. Sienae in Italia valet testamentum coram tribus testibus erectum. *d*)

DIFFERENTIA II.

Jus Commune.

1. Mater vel avus maternus liberis suis vel nepotibus impuberibus nequit pupillariter substituere de Jure communi,

2. Quia liberos non habent in potestate. *e*)

3.

b) *In l. part. Statut. qu.* 46. *Franc. de Aret.* colum. ul. in L. si quaeramus ff. de testam.

c) *Alb.* de Ros. ibid. n. 2.

d) *Paul. de Cast. Petr. de Anchoran. in repet. c. canonum instituta. Bartol. & Bald. ibidem.*

e) §. 10. inst. de adopt. L. 55. C. eod. Giphanius de Substit. n. 18. Mynsing. n. 5. Barto. in l. 2. n. 7. ff. de vul. & pupill. Subst.

3. Hinc substitutio liberis emancipatis spuriis & naturalibus tantum (qui in potestate non sunt) facta neutiquam valet. *f*)

Jus Franconicum.

4. In Ducatu Franconiae, quia liberi non solum patri, sed et matri subjiciuntur, licet non minus matri, avo aviaeque maternae, quam reliquis consanguineis pupillariter substituere in illis bonis, quae ipsis reliquerunt.

5. Wiewohl auch die gemeine geschriebene Recht den Müttern und AnFrauen, auch BlutsFreünden Männlichen Stammens solche Freyheit den Kindern Nach-Erben zu setzen, nicht zulassen, so wollen wir doch, daß sie in deme, daß sie ihren Kindern, Dichtern, und BlutsFreünden verlassen, und nicht weiter, auch pupillariter substituiren, und NachErben setzen mögen. *g*)

6. Ubi per Statutum sive consuetudinem liberi aeque matri ac patri subjiciuntur, tum non minus quam

---

f) L. nulla 13. C. de suis & legit. haered. Vult. n. 4. Vigel. n. 4. Duaren. ad tit. ff. de vul. & pupi. Subst. cap. 14.

g) Land-Gerichts Ordnung Herzogthum Francken tit. Auf was Weise die Eltern ihren Kindern Nach-Erben setzen mögen. 45. §. wiewohl.

quam pater ſubſtituendi pupillariter facultatem habet mater: remota ſiquidem & correcta mente legis, quae ejus anima eſt, & pro ipſa lege habetur, *h*)

7. Lex ipſa correcta eſſe intelligitur. *i*)

8. Jure renovato Würtenbergico *k*) non minus matri quam patri pupillariter ſubſtituendi facultas conceſſa eſt. *l*)

DIFFERENTIA III.

Jus Commune.

1. Jure antiquo Codicis ſufficiebat ad excludendam inofficioſi teſtamenti querelam relinquere Legitimam, vel partem ejus quocunque titulo, non tantum univerſali haeredis, ſed & legati, fideicommiſſi, donationis mortis cauſa vel inter vivos. *m*)

2. Quia ſpectabatur ſola pietas paterna vel filialis, neque videbatur pater colore dementiae notatus, qui liberorum memor fuiſſet. *n*)

No-

---

h) L. 47. *ff. ſolu. matrimonio.* L. 7. *ff. de bo. damnat.*

i) *Argumento l.* 6. §. 2. *ff. de jure patron.*

k) *P.* 3. *tit.* 12. *de pupill. Subſtit.* §. *ult.*

l) Carpz. Def. forenſ. p. 3. Conſt. 8. def. 26. n. 7. & 8.

m) §. *igitur quartam. fin. inſt. de inoff. teſtam.* Nov. 18. *cap.* 1. *circa fin.* L. 30. *in prin. C. de inoff. teſtam.* L. 8. §. 6. L. 25. *ff. eodem. Berlich. p.* 3. *concl.* 15. *n.* 2.

n) L. 6. C. eod.

Novissimum.

3. Jure novissimo Authenticarum Legitima nullo alio, nisi honorabili institutionis titulo est relinquenda: *o)* & ita quidem, ut si pater plus vel minus Legitima extra honorabilem institutionis titulum reliquerit, nihilominus tamen dicantur liberi praeteriti, & quasi nullum omnino factum esset testamentum, ab intestato succederent. *p)*

4. Ratio à DD. assignatur duplex. Primo quod titulus institutionis sit multo honorabilior, dein longe utilior. Utilior, ut per jus accrescendi portio vacans cohaeredis filio taliter instituto accedat, quod alias fieri nequit, si legati fideicommissi vel alio quocunque particulari titulo aliquid fuisset relictum. *q)*

o) *Nov.* 115. *cap. aliud quoque* 3. *in princip. ibi nec si per quamlibet.*

p) *d. Nov.* 115. *cap.* 3. *in princ.* Nov. 107. cap. 1. Bart. Bald. Angel. in Auth. novissima. C. de testam. Clarus l. 3. Sentent. §. testamentum. q. 38. Card. Tuschus tom. 5. pract. concl. lit. L. concl. 198 n. 1. Hartmannus Hartmanni l. 2. Ob. Tit. 43. ob. 6. n. 4. Dan. Moller ad Constit. Elect. Saxon. 9. p. 3. n. 1.

q) *L.* 14. *C. de fideicom. Bart. in Nov.* 18. *in prin. n.* 4. *Salicet in auth. novissima. C. de test. n.* 1. *Gometz var. resol. tom.* 1. *cap.* 11. *n.* 2. *Covarruv. ad. c. Raynutius* 16. §. 1. *n.* 2. *Jul. Clarus d.* §. *& qu.* 38. *n.* 1. *Vers. neque credas.*

5. Honorabilior, ut institutus relictum capiat propria authoritate ut haeres, non autem ut legatarius. *r*)

6. Et quod haeres scriptus possit intentare remedium. *s*)

Franconicum.

7. Jure Provinciali Franconico: sufficit quocunque particulari titulo ad excludendam inofficiosi querelam liberis aliquid relinquere, et ad supplementum Legitimae agere. *t*) Da aber eines oder mehr Kinder nicht gänzlich umgangen, oder enterbet, sondern ihme etwas, unter was Titul es auch geschehe, verordnet und vermacht worden, es wäre gleich wenig oder viel, daß doch seine Gebührnuß der Legitimae, oder Zweyt-Theils nicht erreichet, diesfalls haben Sie das Testament zu widertreiben nicht fug noch recht, sondern um Ergänzung und vollkommene Erstattung ihrer Legitimae zu klagen, und also die Erstattung und Erfüllung zu erlangen.

8.

---

r) *Ita Clarus d. lo.*

s) *L. fin. C. de Ed. D. H. toll. Ita Casp. Mantz. in suo tr. Ration. de legitima filiorum & parentum qu. 13. n. 5.*

t) Land-Gerichts Ordnung Herzogthum Francken p. 3. tit. Wie die Eltern ihre Kinder zu Erben einzusetzen schuldig seynd. 48. §. 3.

8. Si enim liberi integram debitam portionem consequantur, non possunt impietatis arguere parentes, *u*) si reliquum praelegaverint. Dann Sie haben gut Fug und Recht, ihren ganzen dritten Theil ihrem Gefallen und Willen nach zu verschaffen, und zu vertestiren, und seynd den Kindern etwas weiters zu lassen, oder zu verschaffen nicht pflichtig. *x*)

9. De hujusmodi Statutis Regis Galliae Anno 1556. quibus bonis liberos usque ad Legitimam privare licitum est, meminit *Hottomann*. *y*)

10. Jure Saxonico: non valet quidem testamentum, in quo filius honorabili titulo non est institutus, si tamen in eo iisdem verbis pater usus sit, quae ad institutionem possunt flecti, werden die Kinder damit directe zu erben verordnet, und eingesetzt. *z*)

11. In der Stadt Breßlau Statuten. *a*) §. So haben wir uns dahin verglichen. Wann in einem Testament, Codicill, oder letzten Willen nur schlechte gemeine Wort befunden worden, dardurch des Testirers Gemüth und Meynung erscheinet, daß er entweder seine

u) §. *fin. inst.* L. 8. §. *quoniam ff. de inoff. testam.*

x) Land=Gerichts Ordnung Herzogt. Francken tit. 39. §. 14.

y) *In fin. quaest. illustr.*

z) *Const. Elect. Saxon. p.* 3. *const.* 9. *Berlich. p.* 3. *concl.* 15. *n.* 30. *& seqq.*

a) Art. 5.

Kinder, oder sonsten jemands zu Erben haben wollen, oder auch der Kinder eins oder mehr, sowohl die Kinder die Eltern nicht gänzlich praeterirt oder übergangen, sondern sie mit etwas, es seye viel oder wenig, mit was Worten das auch geschehen, so soll darum solch Testament, oder letzter Will nicht von Unkräften seyn, sondern wo die Legitima gerührt, allein ad Supplementum, oder Erfüllung Deroselben gehandelt werden, ungeachtet, obgleich darinnen verba institutionis directa nicht vorhanden, noch in der Erb-Einsetzung der Kinder mit ihrem sonderlichen Tauff-Nahmen ausgedrucket, oder specificirt worden wären.

DIFFERENTIA IV.

Jus Commune.

1. Liberi sub patria potestate existentes prohibentur de jure civili testari de bonis adventitiis *b)* etiam patre permittente, et ubi usus fructus patri pleno jure debetur. *c)*

Non

b) *L. 11. & fin. C. de testam. Instit. quibus non est permiss. facere test.*

c) *Communis est opinio DD. post Gloss. & Bart. in l. qui non potest. L. 1. §. 6. ff. ad SCt. Trebellian. Jason. in L. 11. Si. penult. C. qui test. fac. pos. in specie tit. de instr. edit. § compendiose n. 4. Clarus lib. 3. Sentent. §. Testament. q. 18. n. 2.*

Non enim ſufficit habere plenum rei dominium, ſed familia, quam in haeredem transferat, requiritur: familiam autem filius ſub patria poteſtate exiſtens non habet, cum ipſe ſit in familia patris. *d*)

3. Deinde teſtamenti factio non privati ſed publici Juris eſt, *e*) cujus factio ab alieno arbitrio, veluti privati hominis nec debet, nec poteſt pendere. *f*)

Franconicum.

4. Jure conſuetudinario Franconiae poſſunt hujusmodi liberi ſub patria poteſtate exiſtentes de eorum praecipuo, ihrem Voraus, *g*) bonis adventitiis, *h*) Dote, & donatione propter nuptias *i*) & quibuscunque aliis bonis poſſeſſis pleno jure, & absque conſenſu ſuorum parentum teſtari.

Ob auch gleich in Kraft gemeiner geſchriebenen Rechten den Kinderen, ſo auch ihres vollkommenen Alters, alldieweil Sie im våtterlichen Gewalt ſeynd, zu teſtiren verbotten, und aber unſers Stifts uraltes Herkommen und LandRecht in ſolcher nachfolgenden

d) L. 195. §. 2. ff. de V. Si.

e) L. 3. ff. qui teſt. facere poſſ.

f) L. 32. in prin. ff. de haered. inſtit.

g) Land-Gerichts Ordnung *tit.* 39. §. 8. *in verb.* von ihrem gemachten Voraus.

h) §. 9. Deßgleichen wann einem ſolchen Kind.

i) §. 11. Alſo ſolle auch.

Unterscheid machet, als lassen wir es ebenmässig dabey bewenden.

§. 8. Nemlich daß die Kinder oder Dichter, so noch in Gewalt und Versehung ihrer Eltern unabgetheilt seynd, dieweil sie nichts eigenes haben, sondern alles den Eltern ist, auch von deme, so sie erst auf der Eltern Fall zu gewarten haben, oder von ihrem gemachten Voraus, den sie noch nicht empfangen, nicht testiren können. Es wäre dann, daß die Eltern an Bezahlung des schuldigen Voraus saumig wären, alsdann sollen die Kinder und Dichter denselbigen, ihrem Gefallen nach, zu verschaffen Macht haben.

5. §. 9. Desgleichen wann einem solchem Kind, oder Dichter von jemands, dessen Noth Erb er nicht wäre, etwas geschencket, verschaffet, oder in andere Weege gegeben würde, mit der ausdrücklichen Maaß und Condition, daß solches geschenckte, verschaffte, oder gegebene Gut eigenthümlich dieses Kinds seyn und bleiben solle, und doch den Eltern der Ususfructus in specie nicht benommen worden, diesfalls hat das Kind oder Dichter Macht, solches sein eigenthümliches Gut zu vertestiren und zu verschaffen. *

6. §. 11. Also solle auch den unabgetheilten Söhnen, Döchtern, und Dichtern ihre Haussteüer und

* Vsusfructus autem parentibus hoc in casu vsque ad parentum mortem vel factam diuisionem, in saluo manet.

und Heürath-Gut, so ihnen ohne besondere Beding gereichet, und gegeben worden, zu vertestiren und zu vermachen, zugelassen seyn.

7 Cum enim de consuetudine Franconiae in his bonis patriae potestati non subjiciantur, liberamque habeant rerum hujusmodi administrationem, licite de iis testari possunt *k*) Consuetudo enim, ut inquit *Zasius*, *l*) est optima legum interpres. *m*)

DIFFERENTIA. V.

Jus Commune.

1. His, qui cupiunt adire haereditatem, a lege constitutum est anni spatium, ab eo die, quo cognoverunt sibi delatam esse haereditatem, *n*) intra quod tempus adire, vel repudiare haereditatem coguntur. *o*)

2. Ne Creditores haereditarii diutius detineantur, & haereditas in incerto sit. *p*)

Franconicum.

3. Quo citius ultima Testatoris voluntas executioni

k) *Argum. l. 7. in princ. ff. de donat. DD. in §. 2. instit. eodem.*

l) *In L. Stipulatio hoc modo concepta. ff. de V. O.*

m) *L. Si interpret. ff. de LL.*

n) *L. cum in antiquioribus ff. de jure delib.*

o) *d. l. 19.*

p) *Ita DD. ad l. in antiquioribus.*

tioni mandetur, creditoribusque haereditariis plus in tempore consulatur,

4. Tenetur haeres, quam primum cognoverit, se nominatum & institutum haeredem esse, secundum leges provinciales Franconiae, *q)* intra tricesimum, si praesens sit, sin absens, intra mensem a morte testatoris cum beneficio Inventarii adire vel repudiare haereditatem. Damit die letzte Willen nicht lang unvollzogen bleiben, auch diejenige, denen etwas im Testament geordnet, oder sonsten zustehet, wider die Gebühr nicht aufgezogen werden. So ordnen und wollen wir, daß derjenige, so zum Erben instituiret, und im Testament gesetzt ist, innerhalb dem dreyssigsten, oder zum Fall derselbige abwesend, innerhalb 4 Wochen, von Zeit an ihme die Erb Einsetzung wissend worden, cum beneficio inventarii, das ist mit Aufrichtung eines beständigen Inventarii deroselbigen, und der Testaments Execution sich annehmen und unterziehen solle.

5. Tempus anni habet haeres ex sola legis dispositione, ac proinde citra omne hominis factum, poterit Judex arbitrari. *r)*

6.

---

q) Land. G. O. Herzog. Franck. tit. In was Zeit der eingesetzte Erb die Erbschaft anzunehmen, oder sich deroselben zu entschlagen schuldig ist. 54. §. *un.*

r) L. 1. §. *fin. cum l. sequent. ff. de jure delib.*

6. Provisio enim hominis tollit provisionem legis. *s*) Unde potest haeres majus & minus tempus secundum circumstantias loci, & ex rationabili causa a Judice impetrare. *t*)

7. Jure Saxonico tenetur haeres secundum Jus commune binnen Jahr und Tag, adire haereditatem. *u*)

DIFFERENTIA VI.

Jus Communne.

1. Ad Confectionem solennis Inventarii requirunt Jura communia primo, ut intra 30 dies a morte Testatoris, vel quo cognovit, se haeredem esse, inchoetur.

2. Et secundo intra 60 dies, vel si bona remote sita sint, 90 dies compleatur, ne creditores haereditarii diutius detineantur. *x*)

3. Tertio ut per Judicem citentur omnes Creditores

---

s) *Argumento l.* 33. *C. de test. tut.*

t) *Gloss.* in Nov. 105. *de cons. Schneidevv. ad instit. de haered. qual. & diff.* §. *extraneis n.* 8. & 9.

u) Art. 28. lib. 1. Constit. Elect. Saxon.

x) *L. Scimus fin.* §. 2. *C. de Jure delib. Fachin.* 4. *Controv.* 35. *Treutl. vol.* 2. *Disp.* 12. *the.* 8. *lit. D. ubi & Backov. in not.*

ditores & Legatarii, ut compareant, intersint, & videant inchoari, prosequi & perfici Inventarium. *y*)

4. Quarto scribatur manu Notarii publici ad hoc specialiter rogati, quia haeredi ut in propria causa non creditur. *z*)

5. Quinto ut adhibeantur duo vel tres testes, qui actui solenni adsint, & per quos Inventarium probari possit.

6. Sexto ut in eo ponantur omnia bona haereditaria mobilia & immobilia, nomina & actiones.

7. Septimo & ultimo, ut subscribatur manu haeredis & Notarii pro evitatione omnis fraudis & doli. *a*)

8. Et in tantum necessaria est haec Inventarii confectio, ut, si non confecerit, tum ipse haeres de suis propriis bonis defuncti debita solvere tenetur. *b*)

Lex

---

y) Nov. 1. cap. 2. §. fiat igitur. ℣. si vero absunt & auth. cum testator C. ad Legem Falcid. Bart. Cons. 154. Monticul. de Invent. cap. 13. n. 134.

z) *L fin. §. sin autem. ℣. praesentia tabulariorum C. de Jure delib. Jason. ibid. col 3. in princip.*

a) *L. ult. §. 2. & 3. C. de Jure delib. Paul. de Castro in l. fin. §. 1. C. eod. cap. 2. §. fiat igitur Inventa. Nov. 1. de haere. & Falc. Treutl. vol. 2. disp. 12. th. 8. lit. C.*

b) *Hoc habetur in text. l. tutor qui repertorium 7 ff. de adm.*

Lex enim fingit haereditatem fuisse locupletem, ergo haeredem teneri ad solutionem omnium debitorum. *c*)

Franconicum.

9. Franconiae Jus consuetudinarium non requirit tot Solennitates ad conficiendum Inventarium, sufficere enim ait, si haeres praemissa protestatione, quod non plus, quam facultates haereditatis patiantur, teneri & obligari velit, intra mensem a cognita Testatoris morte per approbatum Notarium, sive actuarium Judicii in praesentia duorum de Judicio Inventarium confici, & in eo omnia bona haereditaria conscribi, & Copiam ad acta Judicii reponi curet. *d*) Demnach ordnen und setzen wir, daß zu Verfertigung eines beständigen Inventarii obbesagte requisita fürhin nicht vonnöthen, sondern gnug seyn solle, daß derjenige, so die Erbschaft mit einem Inventario antretten will, gleich zum Anfang, ehe er sich des Verstorbenen Verlassenschafft unterzeügt, vor unserm Landgericht, oder auf dem Land vor dem Stadt- oder Dorf-Gericht deshalb protestirt und bedingt, und darauf

---

adm. & pericul. tut. cap. quorundam 1. *de test. Sal. in* 14. *C. de rei vindic.*

c) *Secundum Baldum in d. l.* 14. *C. de rei vind.*

d) Land-Ger. Ordn. Herzogth. Francken p. 3. tit. Wie die Erbschaften adirt, und angenommen auch derohalben Inventaria mögen verfertiget werden 55. §. 8.

rauf von unserm Land-Richter, daß er ihme zwo Raths oder Gerichts Personen, auf dem Land aber an unsern Schultheissen oder andere vorgesetzte Richter, daß er ihme zweyen aus dem Gericht zuordne, begehre, in deren als Gezeugen Gegenwärtigkeit der jedes Orts geschworne Stadt- oder Gerichts Schreiber, oder ein anderer Glaubwürdiger Notarius, alle und jede des Verstorbenen hinterlassene Haab nnd Güter, liegend und fahrend, auch alle Recht und Gerechtigkeit, Schulden und Gegen Schulden nichts ausgenommen, beschrieben, und desselbigen Inventarien ein gleichlautende Abschrift, zu Verhütung allerley Gefahr und Argwohn, hinter unser Land- Stadt- oder Dorff-Gericht gelegt werde.

10. Ratio est, ne Subditi Juris plerumque ignari *e*) tam multivariis solennitatibus adstringantur. Wir aber aus viel Bewegnussen und trefflichen Ursachen unsere Unterthanen, so mehrer Theils der Rechten unwissend, mit solchen subtilen Zierlichkeiten der Rechten zu beschweren nicht gemeynt, *f*)

11. *Jason. Paul. de Castr. & Bald.* g) *aiunt*, licet circa formam inventarii multae solennitates de Jure requi-

e) *Ut declarat Baldus in l. cum allegas coll.* 4. *in prin.* C. *de Usur.*

f) Land. Ger. Ordn. *eod. tit.* 55. §. 7.

g) *Ad saepe d. l. fin. ff.*

requirantur, alias haeres fit obnoxius omnibus creditoribus, & legatariis haereditariis in solidum, *h)* de consuetudine tamen tot solennitates adhibere necessum non esse, alias vix fieri posse Inventarium, adeoque sufficere, secundum consuetudinem Notariorum in loco, quo fit, illud conficere: quodque ut in practica utilissimum diligenter notandum sit. *i)*

12. Confectio enim Inventarii a Jure civili introducta fuit, ergo & contrario Jure corrigi, imo & tolli,

13. Sicut & tempus per Statutum vel Rescripto Principis ad preces haeredum prorogari potest. *k)*

14. In Belgio & Gallia Inventarii beneficium velut quaedam gratia a Principe & ejus supremo Senatu peti debet, & eo impetrato inventarium, & bonorum aestimatio intra 40 dies absolvi, & ante administrationem bonorum ab haerede satisdatio rationum reddendarum praestari debet, quae si non observat, perdit haeres beneficium inventarii. *l)*

15.

h) *d. l. fin.*

i) *Ita Jason. in d. l. fin. in prin. Rol. à Valle tract. de Invent. pag.* 20. *Cravetta in cons. pro genero n.* 47. *Phanucius in tr. de Inventar. p.* 3. *n.* 80.

k) *Guid. Pap. tract. de Rescript. n.* 43. *& in tr. de Invent. n.* 12.

l) *Vide Zypaeum de notit. jur. Belg. l.* 6. *Gudelin. de Jure novissimo lib.* 1. *cap.* 18.

15. Jure Saxonico, quod tenet cum Canonico, m) nullus haeres praecise tenetur conficere inventarium, aut ultra vires haereditarias bona defuncti exsolvere. n)

DIFFERENTIA VII.

Jus Commune.

1. Qui impugnare volet testamentum, ut inofficiosum, habet de Jure communi quinquennium. o) Qui vero ut nullum irritum, sive ruptum, habet triginta annos. p) Ratio est juris constituti.

Franconicum.

2. Secundum leges consuetudinarias Franconiae, ejusque ordinationem quamprimum quis habuerit veram testamenti cognitionem, tenetur illud intra annum,

m) *Gloss. in C. quanquam de haered. in 6.*

n) *Art. 6 lib. 1.* Weichbild in verb. Wer das Erbe nimmt, der soll auch zu Recht die Schuld bezahlen, als ferne das Erbe währet; *Henning. Gaeden cons. 15. n. 8. Zobelius in diff. jur. p. 2. diff. 56. Wesenb. cons. 13. n. 24. 26.*

o) *L. 8. in fin. ff. L. penult. §. illo C. de inoff. testam.*

p) *L. 2. L. 5. C. qui admitt. ad bon. possess. L. haered. C. de petit. haered. juncta Gloss. in verb. longa C. de jure delib.*

annum, nisi rationabiliter ignoraverit, impugnare. *q*) Es haben die gemeine geschriebene Recht zu Bestreitung der letzten Willen zwar aus verschiedenen Ursachen verschiedene Zeit vergünstiget, in denen dieselbige angefochten werden mögen. Alldieweil wir aber, so viel möglich, alle Weitläuffigkeit und Rechtfertigungen zwischen unseren Unterthanen gern abgeschnitten sehen wolten, als setzen, ordnen und wollen wir, daß ein jeder, der ein Testament oder letzten Willen anzufechten, oder zu widertreiben willens, dasselbig innerhalb eines Jahrs Frist, nachdeme er eigentliche vollkommene Abschrifft derselben erlanget, und den instituirten Erben Gerichtlich zu beklagen, und fürzuforderen, Gelegenheit gehabt hat, anstellen solle; Thät er dasselbig nicht, so solle er weiter nicht gehöret noch zugelassen werden. §. 2.

3 Es wäre dann, daß der, so das Testament zu fechten, oder Recht und Gerechtigkeit daran zu haben vermeynt, ausserhalb Lands wäre, oder sonsten aus guten beweglichen Ursachen und Ehehafften an einem solchen verhindert worden wäre; Auff solchen Fall soll auff Verhör und fürbrachten Bericht der Sachen bey unsers Land-Gerichts Erkantnuß stehen, ob die Ursachen gnugsam, und derselbige weiter zuzulassen seye oder nicht.

4.

q) Landgerichts Ordnung Tit. In was Zeit die letzte Willen angefochten werden sollen 57. §. 1.

4. Haec consuetudo in eo habet suam rationem, quo magis lites abbrevientur, & quo minus dominia rerum sint incerta: r)

5. Et ultima defunctorum elogia exitum suûm eo citius habeant, & impleantur; deinde ut contentionibus, quae plerumque pro testamentis moventur, praeveniatur. s)

DIFFERENTIA VIII.

Jus Commune.

1. Digestorum & Codicis jure non solum in legatis etiam Principi relictis, t) fideicommissis particularibus, sed & Codicillis, donationibus mortis causa, u) inter virum & uxorem, si morte confirmentur, x) locum habet falcidia.

2. Tametsi haereditas codicillis, vel donatione mortis causa directo jure dari nequeat, sed ab haeredibus ab intestato bona sint percipienda, illis tamen quarta falcidia pro hoc labore & officio debetur,

r) L. ult. in princ. ff. pro suo. L. 1. ff. de usurp. & usucap. L. G. O. d. §. Alldieweil wir aber, so viel möglich, alle Weitlaufftigkeit und Rechtfertigungen.

s) Tot. tit. C. quem. testam. aperiantur.

t) L. 4. C. ad l. falcid.

u) L. 1. ff. de donat. mort. caus.

x) L. 12. C. ad l. falcidiam.

tur, quo magis adeant haereditatem, & per hoc eorum ultimae voluntates executioni mandentur. *y*)

Franconicum.

3. In Franconia si conjuges de excepta & reservata in condonationibus portione testentur, ihre Außnahm vermachen, tum jure consuetudinario non potest haeres de eadem detrahere quartam partem, sive falcidiam, si forte legatis sit exhausta. *z*) Wann aber Ehe Leüth ihre Güter gegen einander verschaffen, welches gemeiniglich condonationes oder Gegenvermächtnuß genennet werden, und allein ihren Vorbehalt oder Außnahm vertestiren, von denselben ist bißhero dieser vierdte Theil nicht abgezogen worden, dabey wir es auch nachmals bleiben lassen.

4. Ratio est inveterata consuetudo, quae legem tollere potest. *a*)

y) Princ. inst. de l. falcid. Wesenb. in Comment. de donat. mort. caus. n. 5. & in Com. de leg. Tusch. pract. concl. 662. n. 10. Covaruv. ad rub. extr. de testam. p. 3. n. 31.

z) Landgerichts Ordnung Herzogthum Francken tit. von dem Theil Falcidia genandt, so von legaten abgezogen werden mag 68. §. 6.

a) Cap. Clerici. de judi. Cap. consuet. 11. dist. L. 32. ff. de just. & jure.

5. Jure Saxonico *b*) ita sancitum est: Daß allen, und jeden Uebergaben, so vor Gericht geschehen, darinnen alle Güter auff den Todtsfall vergeben, welches die Rechte Donationes omnium bonorum mortis causa nennen, stracks nachgegangen, und solche güter alle deme, welchem sie auf dem Todsfall geschenckt, folgen und geeignet werden sollen, der Erbe ab intestato aber auch nicht macht habe, den vierdten Theil davon abzuziehen, und daß also die falcidia in unseren Landen in diesen und anderen donationen, so auff den Todtsfall geschehen, nicht statt haben soll.

DIFFERENTIA IX.

Jus Commune.

1. Commune est omnium utriusque Censurae DD. & Canonistarum in omnibus fere totius orbis tribunalibus *c*) recepta opinio & conclusio: Posse filium in legatis, sive fideicommissis conditionalibus vel in diem relictis, duas quartas legitimam scilicet simul & falcidiam, vel Trebellianicam deducere, Legitimam ut jure naturae sibi debitam,

2. Falcidiam sive Trebellianicam, ut quemlibet extraneum restitutione vel fideicommisso gravatum haeredem. *d*)

3.

b) Const. Elect. 1. p. 3.

c) Teste Guid. Pap. qu. 2.

d) Cap. Raynutius. & cap. Raynaldus 18. de testam. Ant. de

3. Ubi duplex auxilium & lucrum defertur ex diversis causis & distinctis temporibus, utrumque tempore successivo peti potest. *e)*

Franconicum. *

4. Per ordinationem Provincialem Franconiae filius, qui Legitimam detraxit, non potest quoque Falcidiam sive Trebellianicam simul detrahere. *f)* Der Abzug des vierten Theils oder Falcidia hat erstlich nicht statt in der Erben in ab- oder auffsteigenden Linien, alß da Kinder Dichter und dergleichen seynd, oder wo Vatter, Mutter, Anherrn, oder An-Frauen und andere dieser Linien Personen Erben wären, dann diesen ist durch ihre Legitimam, oder Pflicht Theil Fürsehung gethan.

5. Sin vero Legitimam non detraxerit, potest falcidiam, si haereditas legatis sit exhausta, vel Trebellianicam, si rogatus sit restituere haereditatem, deducere. Auff den Fall aber ermelte Personen

 in

de Padill. in auth. res quae. C. comm. de leg. n. 33. Heig. part. 1. q. 32. n. 10. & seqq. Gail. 2. obs. 121. n. 2.

e) Arg. l. 78. ff. de haered. instit. Cont. l. 1. disp. cap. 3. n. 19.

* Hanc materiam vberius expositam sistet sequens Opusculum XI.

f) Land-Gerichts Ordnung Herzogthum Francken tit. In was Fällen die Falcidia nicht statt habe, und der vierdte Theil nicht abgezogen werden könne 69 §. 1.

in ab- oder auffsteigender Linien die unserm Land Rechten nach keinen Pflichttheil oder Legitimam zu erwarten hätten, zu einer solchen beschwerten Erbschafft komen, wollen wir, daß dieselbige, gleich den Fremden und anderen Erben, die falcidia zu behalten, und einen vierten Theil abzuziehen, Macht haben sollen. *g*)

6. Ratio est: quod eo ipso, quod quis accepit Legitimam, censeatur quoque Falcidiam, sive Trebellianicam & viceversa accepisse, cum una computetur in aliam. *h*)

7. Item Juris regula non patitur duas deductiones. *i*)

8. Sic contra expressam constitutionem *k*) hat nach der Stadt Franckfurt am Mayn Reformat. *l*) daselbsten der Testament-Stiffter nicht Macht, die quartam Trebellianicam in seinem Testament den beschwerten Erben zu entziehen.

DIF-

---

g) Land-Gerichts Ordnung eod. tit. §. 2.

h) L. quoniam C. de inoff. testam. L. 4. §. 1. ff. ad leg. Falcid.

i) Per L. in ratione §. quod vulgo ff. ad L. Falcidiam. L. jubemus C. ad SCtum Trebellian. Gail. 2. obs. 121. n. 2. Covarruv. ad cap. Raynutius ibidem §. 11. n. 10.

k) Authentica sed cum Testator C. ad Legem Falcidiam.

l) P. 4. tit. 5. §. 3.

DIFFERENTIA X.

Jus Commune.

1. Liberi ſive adhuc ſint ſub patria poteſtate, ſive emancipati, ſive maſculi ſive foeminae, omnes tamen indiſtincte ſublata Suitatis, Sexus & emancipationis differentia ſuccedunt parentibus & aſcendentibus ab inteſtato. *m*)

2. Licet enim patria poteſtas emancipatione tollatur, *n*)

3. Jura tamen naturae & ſanguinis per eam mutari non poſſunt, etſi quis centies emancipetur, ſemper enim premanet natura filius, cui commune naturae & parentum votum adjicit ſucceſſionem. *o*)

4. Cenſeturque quaſi Dominus bonorum paternorum, & in eum dominium quaſi poſt mortem continuari. *p*)

Franconicum.

5. Jure Provinciali Franconiae. *q*) Liberi, qui

m) Nov. 118. auth. in Succeſſ. C. de ſuis & legit. haered.

n) §. 6. inſtit. quibus mod. pat. pot. ſol.

o) L. ff. unde liberi. L. 7. ff. de bonis damnat.

p) §. 2. Inſtit. de haered. qual. & diff.

q) Land-Gerichts Ordnung tit. Von Erbſchafft der abgetheilten Kinder 76. §. 2. wo ſich aber.

per receptionem Legitimae à bonis parentum segregati sunt, excluduntur ab iis, qui per divisionem & receptionem legitimae separati non sunt. Hi enim soli caeteris exclusis ab intestato parentibus succedunt. Wo sie aber nach solcher Abtheilung eines oder mehr auß ihrem Leib gebohrne Kinder hinter ihnen verliessen, die nicht abgetheilt wären, dieselben also hernach gebohrne, unabgetheilte Eheleibliche Kinder erben, altem Herkommen nach, den verstorbenen Vatter oder Mutter allein, und schliessen die abgetheilte Kinder gänzlich auß. r)

6. Eadem successionis praerogativa gaudent liberi, qui legitimam quidem receperunt, eam tamen iterum ad communem massam retulerunt. s) Wo derer Kinder eines, oder mehr, so von ihren Eltern abgetheilt worden, nach beschehener Theilung sein zuertheilt Gut wiederum zu seinem Vatter oder Mutter einstieß, oder seinen gebührenden Theil in der Theilung bey den Eltern gelassen, solle es der Erbschaft halber dafür geachtet werden, als wann es niemals abgetheilt worden wäre, und derohalben, so derselbig Vatter oder Mutter ohne Vermächtnuß Tods abgieng, deme oder denen

r) d. tit. §. 2.

s) Landgerichts Ordnung tit. Von Erbschaften der abgetheilten Kinder, so ihnen zugetheilte Güter zu ihrem Vatter oder Mutter wieder einstossen 78. §. 1.

denen Kindern, so also zu ihme gestossen, sein Verlassenschaft allein bleiben, und die andere abgetheilte Kinder keinen Theil daran haben; jedoch ist vonnöthen, daß auff solchen Fall ein neües proclama gefertiget und verkündiget werde. *t*)

(7. Per divisionem & receptionem Legitimae liberi prorsus à familia sejuncti sunt, & quasi filii esse desinunt *u*) & per collationem iterum recipiuntur in familiam.)

8. Solle es der Erbschafft halber darfür geacht werden, als wann es niemals abgetheilt worden wäre.

9. In Francia, Hispania, Anglia, Germania, & aliis mundi regionibus ferme ubique inolevit consuetudo, quod filius primogenitus solus in Regno, Ducatu, Comitatu succedat. *x*)

10. Jure Saxonico, *y*) wo die Eltern ihren Kindern oder Kinds Kindern etwas zu geben, sie damit abzusondern, und zu berahten, daß sie das vermittels ihres Eyds, in die Theilung wieder einbringen, oder ihnen

 an

t) Tit. 35 §. 1.

u) Argumento §. sed haec omnia instit. de Success. ab intest. L. 10. Sed si qui C. de adopt.

x) Secundum Bartol. & Baldum in l. cum in antiquioribus C. de Jure delib.

y) Secundum art. 10. lib. 1. Land-Recht.

an ihrem gebührlichen Antheil müssen abbrechen lassen. z)

DIFFERENTIA XI.

Jus Commune.

1. Si filius naturalis tantum sive spurius procreasset ex uxore filium naturalem & legitimum, is nepos, quamvis sit legitime natus, avo tamen ab intestato succedere nequit. *a*)

2. Quia originem habet ex radice infecta, propter quam succedere nequit, scilicet à patre suo; Generalis enim est regula:

3. Quando una persona prohibetur succedere, etiam descendentes ex ea successione excluduntur. *b*)

4. Ne legitima consequentia ex illegitimo nascendi principio ducatur. *c*)

Franconicum.

5. Secundum Jus Provinciale Franconicum ejusque ordinationem, *d*) possunt hujusmodi nepotes avo

---

z) Zobelius p. 2. dist. 18. diff. jur. civil. & Saxon.

a) L. fin. C. de nat. lib. DD. in L. Gallus §. quodsi is ff. de lib. & posth. Decius cons. 462. n. 16.

b) Secundum text. in L. si viva matre C. de bonis, quae lib.

c) d. L. fin. Gail. 2. obs. 115. n. 1. 2. & seqq.

d) Landgerichts Ordnung tit. von Erbschaft der natürlichen im ledigen Stand erzeugten und unehelichen Kindern 82. §. 2. Wofern aber.

avo suo* ab intestato succedere; Wofern aber solche natürliche uneheliche Kinder eheliche Kinder erzeügen, dieselben erben nicht allein ihre Eltern, sondern auch An-Herren und An-Frauen, inmassen und Gestalt, wie hievor von ehelichen Kindern angeordnet ist.

6. Idque vi Juris consuetudinarii, ejusque non irrationabilis causae; quae enim ratio prohibitionis erat filiis ad refraenandum vitium paternum, cessat in nepotibus legitime natis. *e*)

7. Qui & ea de causa prohibitionis cessante a patre, avo vel proavo institui possunt haeredes, *f*)

8. Eodemque modo, consuetudine vel statuto ad legitimam Successionem vocari possunt; cum bona sit argumentatio a testamentis, codicillis, fideicommissis, aliisque ultimis voluntatibus ad ipsas ab intestato successiones.

9. Isque non prohibetur succedere ab intestato, qui ex testamento haeres institui potest. *g*)

10. Christianissimus Rex optimo jure Regali ven-

---

e) d. l. fin. & Angel. in §. 3. inst. de SCto Orficiano.

f) Gail. 2. obs. d. n. 5.

g) Ita Everhard. in l. à causa intestati ad causam testati. Jul. Clarus in §. testam. qu. 76. n. 13. Bartol. in l. testam. §. 1. ℣. quaero an per Statut. de test. Bald. in l. cunctos populos C. de Summa Trinitate & fide Cathol.

* Avo, aviaeque maternis, non paternis.

vendicat sibi Successiones Bastardorum, ac similium sine haeredibus decedentium in tota Castellionensi Baronia, ac in aliis multis terris sibi subditis, & adjacentibus.

DIFFERENTIA XII.

Jus Commune.

1. De Jure civili vulgo quaesiti liberi matris & ipsa talium liberorum, Item ipsi fratres inter se ex hac parte bonorum possessionem petere possunt:

2. Propter jura sanguinis & cognationis, quibus illi inter se juncti sunt, *h*) usque adeo, ut praegnans quoque manumissa, si pepererit, & is, qui natus est matri, & mater ipsi, & inter se quoque qui nascuntur, cognati sunt. *i*)

4. Jure Franconico. *k*) illegitimi liberi matri non succedunt una cum legitimis, sed excluduntur a legitimis. Die natürliche Kinder so gleichwol ausser der Ehe geziehlet, dannoch aber aus keiner verdambten Geburt herkommen, erben ihre leibliche Mutter, ob sie gleich nicht geehlichet seynd. Wie dann hingegen die Mutter auch solche natür-

h) L. Si spurius ff. unde cognati.

i) L. hac parte ff. unde cognati. d. L. si spurius.

k) Landgerichts Ordnung tit. von Erbschaft der natürlichen im ledigen Stand erzeugten und ungeehelichten Kindern 82. §. 1.

natürliche Kinder erbet, jedoch anderst nicht, dann wann keine Eheleibliche Kinder vorhanden, da aber Eheleibliche im Leben wären, so wollen wir, daß dieselbige Eheleibliche Kinder die natürliche ausschliessen: gleichwol aber dieselben ihnen, nach Beschaffenheit der Erbschaft, einen nothwendigen Unterhalt und alimenta schaffen sollen.

5. Haec consuetudo fundata est in Jure divino: *l*)

6. Jure Saxonico. *m*) nullus illegitime natus succedit illegitimo. *n*)

DIFFERENTIA XIII.

Jus Commune.

1. Liberos ex damnato, nefario & incestuoso coitu natos Jus commune ita odio habet, ut eos non solum a paterna & materna substantia repellat, *o*) sed & ne alendos quidem a parentibus esse statuat. *p*)

2.

l) Non erit haeres filius ancillae cum filio liberae. C. 3. qu. 4. c. dicat aliquis &c. 35. qu. 7.

m) Land R. lib. 1. art. 31. ibid. Kein ehelich Mann.

n) Ita Zob. de diff. Jur. civil. & Saxonici p. 2. diff. 14. n. 6.

o) Novell. 4. quibus mod. nat. efficiantur sui, & in auth. ex complexu C. de incestuos. nupt.

p) Text. in d. auth. ex complexu Nov. 89.

2. Idque propter deteſtandum hoc vitium, propter quod eos omni Principis clementia indignos aeſtimat. *q*)

Canon. & Franconicum.

3. Aequitas autem Canonica *r*)

4. Cui merito non ſolum in terris Eccleſiae, ſed & Imperii ſtandum eſt, tenet, *s*)

5. Et Lex Provincialis Franconica *t*) praecipit, hujusmodi liberos a parentibus alendos eſſe. Aber unehelíche Kinder, die auß verdammter Vermiſchung gebohren werden, als da iſt der Ehe Leúth, oder da Vatter und Mutter einander nicht ehelichen haben mógen, kónnen weder Vatter noch Mutter erben, es ſollen ihnen aber dannoch die Leibs-Nahrung, damit ſie erzogen werden, gegeben und gereicht werden.

6.

q) Nov. 74. cap. 6. & d. auth. ex complexu.

r) Cap. 5. cum haberet & ibi Canoniſtæ extr. de eo, qui dux. in matrim. quam poll. per adult. Bartol. in d. auth. ex complexu.

s) DD. & ibi & ad auth. Schneidw. ad tit. de haered. inſtit. Palaeotus tract. de Spur. c. 46. Ant. Gabr. Comm. concl. 6. de alim. concl. 1. theſ. deciſ. Pedem. 3. n. 7.

t) Landgerichts Ordnung Herzogth. Francken tit. von Erbſchaft der Kinder, welche aus verdammter Gebuhrt entſproſſen 83 §. 1. Aber uneheliche Kinder, die aus verdammter Vermiſchung ꝛc.

6. Ne alimentis destituti, damit sie darmit erzogen werden, pereant, & quasi enecentur, *u*)

7. quod peccatum mortale est. *x*)

DIFFERENTIA XIV.

Jus Commune.

1. Jure Justinianeo causa Successionis ab intestato ita secunda est ascendentium una cum fratribus & sororibus utrinque conjunctis, Schwestern und Brüdern von voller Gebuhrt, *y*) ut non solum defuncto cum ejus patre, & matre, avo & proavo in capita secundum numerum personarum, *z*)

2. Sed & cum eorum liberis, si utrinque conjuncti fratres amplius non extent, in stirpee, si vero soli, in capita succedant. *a*)

3. Nam etsi tacita quadam lege debeatur parentum haereditas liberis, non econtra, turbato tamen mor-

u) L. necare. ff. de lib. & posth. & eam pasce dist. 86.

x) Ut not. in cap. Clerici 8. de indi. cap. 1. de nov. ope. nunt. Nicol. de Ubald. in tract. de Success. ab intest. n. 44.

y) Auth. Defuncto. C. ad SCtum Tertull.

z) Text. in d. auth. & cap. si igitur Ver. Si vero Nov. 118.

a) d. Nov. 118. cap. 3. Nov. 127. cap. 1. l. 2. §. 2. ff. de suis & legit. haered. Mynsing. cent. 3. obs. 95.

mortalitatis ordine pietas & miseratio parentes una cum fratribus eorumque liberis ad liberorum & fratrum successionem admittit. *b*)

Franconicum.

4. Jure Provinciali Franconico: *c*) non secunda sed tertia causa successionis ab intestato est collateralium, & fratrum ex utroque latere conjunctorum, ita, ut, donec aliquis ascendentium supersit, nunquam collateralibus haereditas deferatur. So dann nun jemand ohne eheliche leibliche Erben absteigender Linien, und ohne angenommene Kinder mit Todt abgehet, und in linea ascendenti seinen Eheleiblichen Vatter und Mutter oder deren eins im Leben verlasset, so erben dieselbige Eheleibliche natürliche Vatter und Mutter ohne Unterschied, sie haben gleich ihre Kinder von sich abgetheilt oder nicht, ihre ohne Geschäfft verstorbene Kinder, Dichter Sohne, und andere Dichter in weiterm Grad, und schliessen erstlichen auß alle andere gesipte, und BlutsFreünde in weiterm Grad der aufsteigenden Linien. *d*) §. 3.

b) L. 15. ff. de inoff. test. L. scripto in fin. ff. si nullae tab. testam. d. auth. defuncto Nov. 118.

c) Landgerichts Ordnung Herzogth. Francken tit. von Erbschafft aufsteigender Linien 83. §. 2. So dann nun jemand. §. 3. Dann auch. Tit. von Erbschaft der dritten, oder Beyseit Linien 86. §. 1. So Jemand ohne Verwandte. Wehner in suis consil. Francon. consil. 105. n. 1.

d) d. §. 2.

§. 3. Dann auch schliessen sie aus der abgestorbenen Kinder Brüder, Schwester und alle andere Freünde der Collateral oder Seiten Linien.

5. Hocque ex longa & inveterata consuetudine, und solches vermög eines uralten lang hergebrachten Brauchs unsers Stiffts und Herzogthums Francken.

6. Quae Jus Civile perimere, eique derogare potest: *e*) welcher in diesem Fall der verstorbenen Kinder Dichter und Urdichter Verlassenschaft den Eltern als Vatter Mutter und Anherrn, und Anfrauen, und anderen in auffsteigender Linien allein gibt, und deroselben Geschwistrigt oder Kinder neben den Eltern nicht zulasset. *f*)

7. Maxime autem accedente rationabili causa, dum enim parentes tam in quota, quam tempore ratione Legitimae contra Jus commune Jure consuetudinario Franconiae multum gravati sunt, eo quod non habeant in bonis liberorum Legitimam, deinde, quod multis casibus inviti ad Legitimam exsolvendam teneantur, quemadmodum in differentia I. & II. Parte II. audivimus, merito relevari debent in alio, ut, qui sentit onus, & commodum quoque sentiat: praesertim quia ante authenticam *g*)

8.

e) Per l. cunctos populos Dig.

f) Landgerichts Ordnung d. tit. 83. §. 3.

g) Defuncto C. de Senatus Consulto Tertull.

8. Jure Romanorum ex hoc Senatus consulto eodem modo fratres exclusi fuerunt à parentibus, ut proinde ex causis & circumstantiis non iniquum sit: Wann das Kind wieder in der Mutter Schooß fallet.

9. Sic & hanc Consuetudinem, qua superstes conjux absque liberis, parentibus & pactis dotalibus non confectis decedenti conjugi, exclusis collateralibus, succedit ab intestato, *h*) propter tot onera matrimonii, quae conjuges moderate sustinere debent, valere aiunt. *i*)

Saxonicum.

10. * Jure Saxonico pater matrem, mater Collaterales indifferenter excludit. *k*)

Ju-

h) Gail. 2. obs. 124. n. 1.

i) Argumento text. in l. adversus C. de crim. expil. haered.

* In prioribus huius opusculi editionibus §. 10. Author produxit consuetudinem franconicam, vi cuius collaterales in feudis succedere dicuntur, etsi non ab eodem primo aquirente descendant: sed cum haec consuetudo sit non ens, in postrema editione de 1733. hic paragraphus iure fuit omissus. Vid. desuper Diss. D. WILHELM huic Sectioni in extenso inserenda.

k) Art. 17. lib. 1. Land Recht. Schneidew. ad instit. de haered. quae ab intest. desc. tit. de secund. ord. succed. n. 34.

Juliacense.

11. In Reformatione illustrissimi Principis Juliacensis *l*) Proximior quidem in gradu unus sive plures defuncto in omnibus bonis, liberis non extantibus, succedit, sublata differentia Sexus masculini, sive foeminini, hac tamen servata differentia, quod secundum antiquam & receptam Ducatus consuetudinem bona rursum retrocedant, & devolvantur ad proximiores, unde provenere.

Cremonense.

12. Statuto Civitatis Cremonae in Italia cavetur, quod mater non succedat filiis cum collateralibus cujusque Sexus per lineam masculinam usque ad tertium gradum. *m*)

Italiae.

13. Per totam fere Italiam sunt Statuta & consuetudines, quod mater non succedit filio exstantibus agnatis. *n*)

l) Tit. Beschluß von Succession daß der nechste Gesipt-Freund nechster Erb seye 89.

m) Alber. à Rof. lib. 1. de Statut. q. 111. n. 1.

n) Paul. de Castro Conf. 237. 377. Ludov. Bolog. in addit. Luc. de Penn. in l. 1. col. 9. ¥. post gloss. C. de imper. Lucr. descript. lib. 10.

DIFFERENTIA XV.

Jus Commune antiquum.

1. Magna fuit olim durities & asperitas legum 12 tabularum, quae nullo modo indulgebant conjugi superstiti licet pauperrimo mortui conjugis etiam ditissimi successionem capere, sed deficientibus usque ad decimum gradum agnatis fiscum vocabat.

2. Eo quod inter ipsos nulla intercedat sanguinis conjunctio, neque affinitas. *o*)

Jus novum.

3. Quod posterioribus Legislatoribus inhumanum visum fuit, eo quod conjuges divini & humani juris sint socii *p*) & duo se vicissim in una carne habeant, possideant, habeantur, ac possideantur *q*) & quia infortunia alterius alteri sint communia. *r*)

4. Ideo quo minus afflicto adderetur afflictio, summa aequitate praetoria constitutum est: ut, si defunctus neque liberos, neque parentes, neque ullos agnatos

---

o) L. 4. §. Sed quoniam junct. gloss. in verb. ex nuptiis ff. de grad. affin. L. 7. C. Commun. de Success.

p) L. 1. ff. de rit. nupt.

q) C. non debet 10. de consang. & affin.

r) L. adversus C. de crim. expil. haered. L. 1. ff. de rit. nupt.

agnatos intra praedictum decimum gradum habuerit, tunc ejus Succeſſio fiſco repulſo devolvatur ad conjugem; quae Succeſſio vocatur Unde vir & uxor, per quam maritus uxori inteſtato mortuae, & contra uxor inteſtato mortuo in totum ſuccedit. *s*)

5. Cui & hoc additum à Juſtiniano, ut, ſi quis locupletior indotatam uxorem ultro duxerit, haec poſſet cum ſuis, aut etiam alterius matrimonii liberis in bonis mariti ſui ſuccedere, ita tamen, ut quartam partem ſaltem de bonis mariti, ſi tres vel pauciores liberi ſint, accipiat uxor, ſin plures, tantundem, quantum quisque conſequatur. *t*)

Franconicum.

6. In Ducatu Franconiae quamvis conjuges ſibi invicem quidquam per teſtamentum vel quamlibet aliam ultimam voluntatem non teneantur relinquere, *u*)

7. Si tamen conjugum unus ſine liberis, vel qui-

s) L. 1. C. unde vir & uxor.

t) d. l. 1 &. auth. praeterea. C. unde vir & uxor.*

* Quae aſſertum authoris valde modificat.

u) Landgerichts-Ordnung Herzogth. Francken p. 3. tit. Von Erbſchafft der Ehe Leüth, ſo eins vor dem andern mit Todt abgehet 88. §. 1. in verbis: Es iſt auch von ſolchen Gütern ein Ehemenſch dem andern durch Geſchäfft wenig oder viel zu verlaſſen unſerm Land Recht nach nicht ſchuldig.

quibus Legitima jam soluta est, ab intestato decesserit, tum praeter medietatem bonorum adquisitorum, ornamenta, vestes, & ea, quae in matrimonium intulit, praecepta, lucratur pro portione statutaria superstes quartam partem de bonis praedefuncti conjugis; Würden aber solche Ehe Leuth, so wie jezo gehöret, nit Kinder haben, ihre Haab und Güter niemand vermachen, sondern ab intestato absterben, so ordnen, setzen, und wollen wir, daß es nachfolgender Gestalt gehalten werden solle. §. 3.

8. §. 4. Stürbe der Mann vor seinem Weib, so sollen alßdann die gemachte Schulden zum vorderisten verglichen, oder bezahlt, und damit, wie hieunten unter dem 104ten Titul. (wie und wo von der Ehe Leüth Schulden ꝛc.) verordnet ist, verfahren werden.

9. §. 5. Folgends wann die Schulden bezahlt und verglichen, und beeder Ehe-Leüth Güter also beschaffen, daß jedes daß seinig, waß es in die Ehe gebracht, vollkommentlich und ohne Abgang gehaben kan, so soll das überlebende Weib zum vordersten haben alle ihre Kleider, Kleinoth, und was ungefährlich zu ihrem Leib gehört, daß zu Zeit ihres Manns tödtlichen Abgang vorhanden gewesen, und sie nit zu ihrem Vortheil hernacher erst oder auch darvor bey Leben des Manns in seiner Kranckheit gefährlicher Weiße von dem gemeinen Gut machen lassen, deßgleichen empfahen ihr zugebracht Heyrath Gut samt allem demjenigen, so sie neben dem Heyrath

Gut

Gut gehabt, welches gemeiniglich bona paraphernalia genennt, auch waß sie von ihrer Linien, oder sonsten ererbet, oder in andere Weege bekommen hätte.

10. §. 6. Wäre auch an jetzt gemeldten des Weibs Gütern in währendem Ehestand etwas verkaufft, oder in andere Weege gemeiner Haushaltung zu gutem, oder aber wegen des Ehegenossen Kranckheit, oder Nothdurft verändert, und nichts anders dargegen kaufft worden, darfür soll ihr von den gemeinen errungenen und gewunnenen Gütern, wo deren vorhanden, wo nicht, von dem andern Gut der gebührende Werth und aestimation bezahlet und begnügt werden.

11. §. 10. Das übrige aber an solchen errungenen und gewunnenen Gütern wird beeden Ehe Leüten gemein, dem alten Land Recht und Herkommen nach, als auch oben gehört, zu gleichen halben Theilen zugehörig seyn, erachtet. Derohalben dem überlebenden Weib der halbe Theil an solchen Gütern zum vorderisten auch gereichet und gegeben werden soll.

12. §. 11. Von denjenigen Gütern aber, so der verstorbene Mann in die Ehe bracht, ererbet, oder in andere Weege bekommen, auch von seinem halben Theil der errung- und gewunnenen Gütern ganz und gar nichts außgenommen, ordnen wir, und wollen hiemit aus guten Bewegnussen und Ehehafften, daß das überlebende Weib einen vierten Theil eigenthümlich erben, derselbe ihr auch gefolgt, und die übrige drey Theil des verstor-

benen Manns nechsten Freünden und Gesipten, wie sich nach Ordnung der geschriebenen Rechten gebühret, erblich empfangen und nehmen. Und soll jedem Theil, nemlich dem überlebenden Weib und des verstorbenen Manns Freünden und Gesipten solchen seinen Theil ererbten Guts, seinem Willen nach zu geniessen, und wie mit ihrem frey eigenem Gut damit zu schalten, und zu walten frey stehen, und die Frau in der Freünd dreyen Theilen den Usumfructum mit nichten haben. *x*) Ubi

13. Idem de marito ejusque portione statutaria ordinatum est. *y*)

14. Si vero contigerit, quod praedefunctus conjux ex priore matrimonio liberos susceperit, qui tamen per receptionem suarum duarum tertiarum nondum a communibus bonis separati sint, * siquidem liberorum sint quinque, vel pauciores, lucratur superstes conjux sextam, sin vero plures, filialem portionem praeter supradicta illata, adquisita & praecepta: reliqua autem ad liberos transmittit. *z*)

Da

x) Landgerichts Ordnung Herzogthum Francken d. tit. 88. Tit. 88. §. 12. 13. & 14.

y) Tit. 89. §. 1.

* Et ex posteriori matrimonio nulli adsint liberi.

z) Landgerichts-Ordnung Herzogth. Francken d. p. 3. tit. von Erbschafft der Ehe Leuth, so nicht mit einander, sondern in vorgehender Ehe Kinder erzeügt haben, und also auch, was dieselbe Kinder erben 89. §. 2.

Da aber die Kinder und Dichter voriger Ehe von denen verstorbenen Eltern nicht abgetheilet wären, dißfalls soll der Kinder oder Dichter Anzahl, wie viel derselbigen seyen, in acht genommen werden, dann da der Kinder oder Dichter (jedoch alle Kinder, deren seyen gleich viel oder wenig, an ihrer Eltern statt für ein Kind gerechnet) fünff oder darunter wären, so erben das überlebende Ehementsch einen sechsten Theil an allen denen Gütern, so das verstorbene hinterlasset, und ihme, wie gehört, eignen und gebühren.

15. §. 3. Wären aber der Kinder sechs oder mehr, so solle deme im Leben bleibenden Ehegenoß ein Kinds-Theil erblichen bleiben und werden.

16. Et haec de speciali Jure Franconiae, quod licet sit contra Jus commune, servandum tamen est, ac secundum ea succeditur, idque propter individuam non tam corporum, quam animorum conjunctionem atque societatem, item propter tot onera matrimonii,

17 Quae Conjuges existentibus liberis moderate sustinere, susque deque ferre debent. *a*) Dieweil beyde Mann und Weib in unserm Stifft des Herzogthums zu Francken fast zugleich die Bürden der Ehe tragen, und mehrentheils härtlich arbeiten müssen.

 Quod

a) Gail. 2. obs. 124. n. 2. Landgerichts Ordn. Herzogth. Francken eod. tit. §. 82.

Quod usu aliter contra successionem de Jure communi in quibusdam Germaniae civitatibus observatum, & multis praejudiciis contradictorio judicio confirmatis obtentum esse, ait Gailius. *b*)

18. Limitatur: nisi tamen aliud contra successionem ab intestato inter conjuges sit pactum; quo pacto standum erit. *c*) So aber in Heürathlichen Abreden oder hernacher in währender Ehe, oder durch ein Geschäft dem überlebenden Ehegenoß in beyden obvermelten Fällen ein mehrers oder wenigers bedingt, versprochen, oder verschaffet wäre, bey solchem soll es bleiben, und hätte sich das überlebende Ehe Genoß auf solchen Fall dieser unserer Ordnung nicht zu gebrauchen.

19. Ubi enim homo providet, ibi lex statuti silere debet. *d*)

20. De quorundam locorum statuto sive Privilegio superstes conjux praefertur in successione omnibus aliis consanguineis. *e*)

21.

b) II. Obs. 98. n. 7.

c) Land-Ger. Ordn. Herzogth. Francken eod. tit. 89. §. 5.

d) Argum. l. 33. ff. de test. tut. Auth. matri & aviae C. quando mul. tut. off. fung. tit. 88. §. 1. Tit. 39. §. 23. Land-Ger. Ordn.

e) Gail. 2. Obs. 98. n. 7.

21. Alibi praeter dotem admittitur ad filialem portionem. *f*)

22. Quibusdam in locis ſtatuto cavetur, quod marito moriente ſine liberis uxor ſuccedat in dimidia immobilium, mobilia penes haeredes maneant. *g*)

23. In Miſnia uxoribus poſt mortem maritorum debetur tertia pars relictorum bonorum. *h*)

DIFFERENTIA XVI.

Jus Commune.

1. Jure Codicis & Authenticarum nuptiarum repetitio, tametſi nullo jure prohibita, *i*) ita tamen legibus inimica & odioſa eſt, ut tranſiens mulier poſt tempus luctus ad ſecunda vota, liberis extantibus, non ſolum perdat quoad proprietatem, quidquid a marito defuncto titulo lucrativo, ſed etiam quidquid per ſucceſſionem filiorum primi matrimonii conſecuta eſt, ſolo uſufructu iſtorum bonorum apud ipſam remanente, *k*)

2.

f) Ita Schneidew. in inſt. de Succeſſ. ab inteſt. Domini de Rota Deciſ. de conſuetud. nov. & antiq. Deciſ. 466.

g) Alb. à Roſ. q. 204. lib. 2. de Stat. n. 1.

h) Argum. Gloſſ. Weichbild art. 2.

i) Text. in §. Sin autem tutel. auth. de nupt.

k) Auth. ex teſtamento C. de ſecund. nupt. Sichard. in

2. Ratio est amor & favor liberorum, cui mater per repetitionem nuptiarum & transitum ad secunda vota renunciasse videtur. *l*)

Franconicum.

3. In Dioecesi Franconiae ejusque Ordinatione politica consuetudo ita obtinuit, ut, si superstes conjux liberos ex priore matrimonio suscepisset, & ad secunda vota transiens alios suscipiat ex ultimo matrimonio, eosque post se relinquat, tum liberi prioris matrimonii capiunt duas tertias, ultimi vero unam tertiam bonorum, quae tempore transitus aderant, de bonis vero constante matrimonio adquisitis capiunt ultimi duas tertias, praecedentis unam tertiam; bona vero, quae utrinque post tempus transitus agnata fuerint, ei soli manent, cui post tempus transitus angefallen seynd. *m*) Verliessen aber beede Ehe Leüth Kinder in der letzten Ehe gebohren, dann auch das eine Ehe Genoß unabgetheilte Kinder, die es in vorgehender Ehe erzeügt hätte; dißfalls erben die Kinder vorgehender Ehe zum vorde-

in Cod. ad l. foeminae. n. 2. & seqq. Auth. uxore mortua C. eodem. Gail. 2. obs. 98. per tot. Mynsing. cent. 5. obs. 24.

l) Sichard. d. loc. in Codicem.

m) Land-Ger. Ordn. Herzogth. Francken tit. von Erbschafft der Kinder, die aus mehr, dann einer Ehe gebohren, doch unabgetheilet 77. §. 4.

vorderiſten den zweyten Theil aller deren Haab und Güter, ſo zur Zeit ihr Vatter oder Mutter die Hand verbrochen, und ſich wiederum verheyrathet, vorhanden geweſen, dann auch dieſe Güter alle, ſo nach ſolcher Hand Verbrechung durch Erbſchafft oder in andere Weeg auf ſie die Eltern gefallen.

4. §. 6. Folgends nehmen und erben die Kinder auß der andern Ehe gebohren erſtlich ihres verſtorbenen Vatters, oder Mutter, der ſonſten keine Kinder hat zugebracht, und in währendem Ehe-Stand gewonnenen Güter allein, dann auch des andern Ehe Genoſſen dritten Theil, und nach der Hand Verbrechung ihme angefallene Güter, ſo viel derſelbigen nach Vergnügung der Kinder vorgehender Ehe noch übrig und vorhanden.

5. §. 7. Aber den andern halben Theil deren in der Ehe gewonnenen und errungenen Güter erben die Kinder vorgehender und letzter Ehe mit einander, jedoch alſo, daß die Kinder vorgehender Ehe ein Zweit Theil, und die Kinder der letzten Ehe einen Dritt Theil an ſolchen Gütern ziehen und haben.

6. Si vero ambo conjuges ex priore matrimonio ſuſcepiſſent liberos, & ſic triplicis generis liberi concurrerent, tum ambo de parentum ſuorum bonis utrinque a tempore tranſitus capiunt duas tertias, & reliquam tertiam ad ultimi matrimonii liberos

ros transmittunt. *n*) Da auch beyde Ehe Leüth Kinder in der vorgehenden Ehe, so nicht abgetheilet, und Kinder in der letzten Ehe erzeüget, im Leben liessen, in diesem Fall ziehen und erben die Kinder voriger Ehe zu beyden Theilen den Zweyt Theil der Güter, so ihre Eltern zur Zeit der Hand Verbrechung gehabt; auch die güter, so ihnen den Kindern nach gehörter Hand Verbrechung erblichen oder sonsten angefallen sind, zum vorderisten, und allein in allermassen, wie erst, da nur ein Ehemensch auß voriger Ehe Kinder verlasset, statuirt ist §. 9. Und die Kinder letzter Ehe erben beyder ihrer Eltern übrigen dritten Theil, dann auch alle diejenige Güter, so solchen ihren Eltern, nach Verbrechung der Hand durch Erbschafft, oder auf andere Weege zur Zeit währender Ehe angefallen, allein.

§. 10. Aber in ihrem letzten Ehe Stand gewonnene und errungene Güter erben alle Kinder vorgehender und letzter Ehe miteinander in stirpes, und also, daß die Kinder vorgehender Ehe von dem Vatter, auch die Kinder von der Mutter hero rührend, auch die Kinder letzter Ehe von beyden Ehe Leüthen gebohren, zu jeden Theilen einen ganzen dritten Theil an solchen Gütern haben. *o*)

7.

n) Landger. Ordn. eod. tit. §. 8.

o) Land-Ger. Ordn. d. tit. 77.

7. Succeſſio eſt a lege introducta, ergo contraria lege vel ſtatuto amitti, corrigi, mutarive poteſt *p*) Quemadmodum a jure Romano ejusque ſucceſſione nunc apud varias Nationes vel ob ſexus favorem, vel ejus imbecillitatem, vel nativitatis ordinem, vel ejus vitium receſſum eſt.

8. Ob ſexus favorem plurimorum populorum ſtatutis filiorum conditio in ſucceſſione potior eſt, foeminaeque maſculis extantibus excluduntur. *q*)

9, Ob ſexus fragilitatem videmus regulariter foeminas in feudalibus bonis non ſuccedere, cum ad miniſterium militare, cujus gratia feuda inſtituta ſunt, ſint inhabiles. *r*)

10. Ob nativitatis ordinem apud nonnullas gentes primogenitorum Jus legibus Romanis incognitum obtinet. *s*)

11. Ob nativitatis vitium nonnullis in regionibus

---

p) Argument. §. ſed natural. inſtit. de jure nat. gent. & civili. Vaſq. de Succeſſ. lib. 1. §. 2. Gilken ad l. cunctos populos 51. n. 57.

q) Bodin. l. 5. de Republ. 2. part. Forſterus de Succeſſ. ab inteſtato l. 3. cap. 13.

r) Cap. 1. & 3. de his, qui feuda dare poſſunt.

s) Tiraquell. tr. de jure primogen. qu. 4.

bus liberi legitimi ne quidem ad matris, ſeu maternorum parentum bona admittuntur. t)

Saxonicum.

12. Jure Saxonico & etiam de communi conſuetudine aliorum locorum, quibus jus Saxonicum commune eſt; Si inter conjuges nulla donatio ſit facta, & habeant liberos, tum ſibi ſuccedunt in quarta parte, ſin nullos, in tertia parte. Wo der Mann vor ſeinem Weib ſtirbt, und laßt nach ſich Kinder von der erſten und anderer Ehe eines, oder mehr, ſo ſoll ſein Weib ohn Unterſcheid, ob ſie reich oder arm, nach Bezahlung der Schulden, auß allen ihres verſtorbenen Mannes übrigen Gütern einen vierten Theil nehmen, und haben. Lieſſe aber der verſtorbene Mann keine Kinder, ſo ſolle ſeinem überlebenden Eheweib auß ſeiner Verlaſſenſchafft, nach Ablegung der Schulden, ein Drittheil folgen, und die Frau in beeden Fällen alle ihre eingebracht- angeerbte und andere Güter zuſambt der Gerade, in die gemeine Theilung zu bringen ſchuldig ſeyn. Jedoch ſoll der Frauen in alle Weeg frey ſtehen, ob ſie zu ihrem eingebrachten Gut, oder aber, nach Gelegenheit der Fälle, zu dem vierten oder dritten Theil greiffen will, und ihr ſolche Wahl ohne Unterſchied, es hätte der verſtorbene Mann Kinder

t) Gudelin. l. 2. de Jure noviſſ. cap. 13. in fin.

der oder nicht, in einem oder dem andern Fall, wie obstehet, gelassen werden. u)

Juliacense.

13. In Ducatu Juliacensi & Montensi ultra hominum memoriam haec sequens inveterata consuetudo ceu privilegium regionis recepta & continuata est: Ubi duae personae matrimonio contracto bona tam immobilia quam mobilia invicem adferant, vel stante matrimonio adquirant, & lucrentur, liberis etiam procreatis, unusque conjugum praemoriatur, superstes autem secundo contrahat, liberosque similiter in eo consequatur & suscipiat; tum si instrumentis nuptialibus & pactis circa successionem nihil cautum & dispositum fuerit, eo casu liberi primi matrimonii bona allata, & ab ascendenti linea provenientia bona haereditaria, sive illa primi vel posterioris matrimonii tempore parentibus obvenerint, nec non stante matrimonio adquisita & lucrata, mobilia, vel immobilia & adventitia omnia sine exceptione soli habebunt. At liberi secundi matrimonii, eo durante omnia illata, & adquisita, nec non adventitia bona etiam soli habebunt, & tollent. Bona vero

u) Art. 22. col. penul. Weichbild. Constit. Elect. Sax. p. 3. art. 20. §. Wo aber diese Ding ungewiß. Zobel. p. 3. Diff. civil. & Sax. 8. n. 17.

ro ex linea collaterali unius vel alterius matrimonii provenientia liberis iſtius etiam matrimonii tantum cedent, & mobilia penes ſecundi, tertii aut ultimi matrimonii liberos permanebunt, unde et ipſi debita ſolvere perſtringuntur. *x*)

DIFFERENTIARUM JURIS CIVILIS ET FRANCONICI

PARS IV. SIVE ULTIMA

DE PACTIS DOTALIBUS ET ANTENUPTIALIBUS, CONDONATIONIBUS, ET UNIONE PROLIUM, EJUSQUE NECESSARIIS REQUISITIS, FORMIS ET EFFECTIBUS.

DIFFERENTIA I.

Jus Commune.

1. Aperti Juris eſt, pactis dotalibus non poſſe fieri ordinationem ſuper ſucceſſionibus, ſed tantum fideicommiſſis, teſtamentis & Codicillis. *y*)

2.

---

x) Ita habet Statutum Juliae titulo 74. Wie mancherley Kinder erben ſollen. Jacob. Rickius tract. de unione prol. cap. 1. §. 8.

y) L. haereditas C. de pact. convent. L. pactum quid dotale C. de collat.

2. Omnia pacta futurae successionis improbari. z)

3. Eo quod contineant votum captandae mortis, pleraque sint tristissimi & periculosissimi eventus. a)

4. Neque expediant reipublicae Jura successionum, quae omnibus communia esse debent, subditorum arbitrio promiscue auferri. b)

5. Item donationes inter conjuges ita vetitas esse, ut nequidem Juramento corroborari valeant. c)

6. Ne donans ad paupertatem reducatur, cura educandi liberos negligatur, & quasi venalia essent matrimonia. d)

Franconicum.

7. De consuetudine Franconiae, & ferme ubique in Germania videmus, posse conjuges, quibus nulli sunt liberi, de futura successione omnium vel partis bonorum, ante vel post nuptias in praesentia amicorum valide pacisci, seque mutuo haeredes insti-

z) L. ult. ff. de suis & legit. haered. L. Si stipulatio hoc modo concepta ff. d. V. O. ult. C. de pact.

a) L. ul. C. de pact. Hart. Pist. qu. 1. n. 2.

b) L. in pub. ff. de pact. L. 15. ff. ad L. Falcid.

c) Bart. in L. 1. n. 5. ff. de Don. int. vir. & ux. Bald. cons. 29. Pist. cons. 195. vol. 2. n. 1.

d) Gail. 2. obs. 40. n. 1. ubi plures autheres allegat.

stituere. *e)* So auch der Eheleüth, welche zusamen zu heyrathen vorhabens, eines oder beede Wittiben wären, und nicht Kinder, oder dieselbe von sich abgetheilet hätten, oder ledigen Stands wären, und ihr eigen Gut hätten, auff solchen Fällen mag ihr jedes dem anderen zum Heyrath Gut, oder Widerlegung machen und geben alle seine Güter, oder eines Theils derselbigen nach seinem Gefallen was und wie viel es will.

§. 5. Es ist auch den Eheleüthen unbenommen, sondern freygestellet zur Zeit der Heyrathlichen Abrede, als jetzo gehört, oder folgends in stehender Ehe solche und dergleichen Vermächtnuß beede einander, oder eines dem andern allein zu thun. *f)*

8. Adeo quidem, ut ne Judicis, vel magistratus confirmatione indigeant, *g)* neque altera parte invita mutari aut revocari queant. *h)*

9.

e) Land-Gerichts Ordnung Herzogth. Francken Tit. Was zum Heyrath Gut, und Widerlegung gegeben werden kan, und wie es geschehen soll. 99. §. 4. & 5.

f) Tit. von Erbfällen, so in Ehe Beredungen abgeredet werden. 100. §. 1. 2. & 3. tit. von condonationen 120. §. 1.

g) Land-Gerichts-Ordnung Herzogth. Francken tit. 39. §. 22. in verbis: Ob sie gleich in unserm Landgericht nit wäre confirmirt worden. tit. 105. §. ultimo.

h) d. tit. 39. §. 22.

9. Und hernacher keines der Ehegenossen ohne deß andern consens, Wissen, Willen und Beliebung einigen letzten Will, Testament und Ordnungen darwider zu machen, oder auffzurichten Macht haben, sondern da etwas darwider vorgenom̄en, solle es an ihme selbsten nichtig, und ohne Krafft seyn. *i*)

10. Conventio enim dat legem contractui; *k*) quare hujusmodi pacta dotalia, tanquam firma consuetudine circumscripta, in favorem matrimonii ubique praecise servanda sunt. *l*)

11. Et quod plerumque mutuae, vicissitudinariae & reciprocae sint donationes, quae omnem suspicionem desiderandi mortem alterius excludunt, genusque quoddam quasi permutationis, non insidiosae negotiationis esse videntur. *m*)

12. Una cum hac ordinatione provinciali ratione spei vicissitudinariae & incerti eventus ubique in patria nostra valere inter conjuges hujusmodi donationes, ceu dispositiones, qua alter alteri in casum

 mortis

i) d. tit. 100. §. 4. Doch so hernacher.

k) L. 1. §. Si convenerit. ff. depositi. L. 4. C. de jure dot. Cravett. cons. 118. 139.

l) Tot. tit. ff. de pact. dot.

m) Argumento l. 75. §. 8. ff. de haered. petit. ait Jason.

mortis loco dotis & donationis propter nuptias bona sua dat, relinquit, & haeredem esse vult. *n*)

13. Limitatur: Nisi specialiter cujusdam loci Statutum exigat confirmationem hujusmodi pactorum, sive contractuum, uti memorat Wehnerus *o*) Mergenthemii in Franconia ita receptum esse, ubi necessario & essentialiter Decretum magistratus interponi debet.

Saxonicum.

14. Cum hoc Jure Franconico consentit Constitutio Electoralis Saxonica. *p*)

Misniense.

15. In quibusdam locis velut urbe Misnensi cautum, & provisum est per statuta, quantum maritus possit donare uxori suae vel legare & non plus, & hoc ad avertendas fraudes, quas mulieres ut plurimum avarissimae in sollicitando & infestando maritos suos, ut nisi illis donent & legent, quidquid exi-

n) Gail. 2. obs 126. obs. 117. ob. 40. Mynf. cent. 2. ob. 33. Guid. de Benedictis in cap. ratus nuntius fol. 124. 198. Guid. Pap. fol. 43. col. 2.

o) In suis Consil. Franc. cons. 6.

p) 34. p. 2. attestante Carpz. Def. forens. p. 2. const. 35. n. 7. def. 18.

exigunt, negant illis inſervire in ſuis infirmitatibus, committere ſolent. *q*)

DIFFERENTIA II.

Jus Commune.

1. Si duo pluresve paciſcantur invicem, ut alter alteri deficientibus liberis ſuccedat, auditum eſt ſupra, *r*) talem fraternitatem & ſocietatem tanquam pactum futurae Succeſſionis inter privatos utroque Jure prohibitam eſſe, nullumque omnino Jus Succeſſionis tribuere. *s*)

2. Cum nec ſit naturalis, nec civilis cognatio. *t*)

Franconicum.

3. Jure conſuetudinario Franconiae non ſolum fratres & quicunque alii poſſunt ſe invicem condonare & mutuo haeredes facere. *u*) Derogleichen

q) L. 33. ff. de donat. int. vir. & ux. L. 4. ff. ad SCtum Vell.

r) Differentia I. hujus partis.

s) Text. in l. Jura ſanguinis ff. de reg. juris. L. Jus autem agnatione ff. de pactis. Mynſ. conſ. 49. Curtius conſ. 81.

t) Gail. 2. obſ. 126. n. 7. 8.

u) Landgerichts Ordnung Herzogth. Francken tit. von Condonationen, oder gegen einander Verſchaffung der Güter zwiſchen Ehe Leüthen und anderen Perſonen 120. §. 4.

Condonationes mögen auch Geschwistrigt, und andere Personen gegeneinander alten Herkommen nach, beständiglich machen und auffrichten.

4. Sed & tutores possunt pupillos suos invicem condonare, & ad succedendum invicem parificare: Es ist auch sonderlich in unserm Stifft und Herzogthum hero kommen, daß die verordnete Vormundere, die seyen gleich im Testament, oder auß den Freünden, oder sonsten den Kindern gegeben, oder den Kindern und Geschwistrigen, die sie in ihrer Curatorschafft und Pfleg haben, Condonationes machen und auffrichten mögen. Also und dergestalt, da hernacher solcher Geschwistrigten eines ohne Leibs Erben, Testament, und Geschäfft Todts abgehet, seine Güter auff das andere, oder die Geschwistrigt, unter welchen die Condonationes gemacht worden, gänzlich und allein fallen. *x*)

5. Qui ita condonati & mutuo haeredes facti omnes alios parentes reliquosque consanguineos excludunt. Und da gleich solche Kinder noch ihren leiblichen, rechten Vatter, Mutter, und andere Ascendenten, von denen sie abgetheilet, oder auch mehr Geschwistrigt hätten, die in solcher Vermächtnuß nicht begriffen wären, so werden jedoch von wegen gehörter Con-

x) Land-Gerichts Ordnung eodem tit. §. 5.

Condonation dieselben von ihrer Erbschafft ausgeschlossen. y)

6. Ratio hujus Juris consuetudinarii posita est in vicissitudinaria & reciproca Successione, incerto eventu, quae omnem sinistram suspicionem excludunt. z)

7. Quod Tutores possint pupillos suos, ad effectum sibi invicem exclusis parentibus reliquisque consanguineis succedendi, condonare, rationem suam ducit ab eo, quod habeantur parentum loco, qui testamento liberis suis substituere possunt. a)

DIFFERENTIA III.

Jus Commune.

1. De Jure civili potest uxor in vivis bona sua immobilia extra dotem data libere donare, & alienare absque mariti sui consensu. b)

2. Quia in his bonis mulier habet liberam administrandi facultatem. c)

y) d. §. 5. tit. 120.

z) Gail. d. obs. 126. n. 7. 8.

a) Ut in tit. de pupillari Substit. innuitur.

b) Juxt. text. & ibi Bald. in l. Velles. C. de revoc. donat. & l. mulier fin. C. de pact. convent. Joannes de Immol. cons. 74.

c) Argumento l. 12. C. mandati.

Franconicum.

3. Jure Provinciali Franconico *d*) non licet quidquid mulieri ſine conſenſu mariti ſui de bonis ſuis inter vivos alienare, donare, vel quocunque modo diſponere; Demnach des Weiblichen Geſchlechts Verſtand etwas ſchwach und leichtlich zu vernachtheilen iſt, haben die gemeine geſchriebene Rechte demſelben viel Vortheils vor den Manns Perſonen vergönnet und zugelaſſen, auf daß ſie dan in Veräuſſerung der Güter nicht gefähret werden, ſetzen, ordnen und wollen wir, wann daß Weib auſſerhalb eines Teſtaments, Vermächtnuß, oder letzten Willens von ihren eigenen Gütern etwas nahmhafftes verkauffen, verſetzen, oder in andere Weeg veränderen, und veraüſſeren will, daß ſie ſolches mit Vorwiſſen ihres Ehemanns thun ſolle. Et quidquid ſuper hac prohibitione a muliere alienatum fuerit, id ipſum poterit maritus annullare & retractare.

4. Und da ſie darüber etwas vergeben und handlen würde, daß ſolches der Mann ordentlicher Weiße und auf Erkanntnuß eines jeden Orths vorgeſetzter Obrigkeit, nach Gelegenheit und Geſtalt der Sachen, widerruffen, und zurücktreiben möge. *e*)

5.

d) Landgerichts Ordn. Herzogth. Francken tit. ob, wie und was die Ehe Leüth in zugebrachten Gütern handthieren, und veränderen mögen 102. §. 1.

e) d. t. & §.

5. Ne videlicet mulieres propter fragilitatem Sexus cum maxima illarum pernicie decipiantur, non enim ita bene res ſuas adminiſtrare, aut ſibi conſulere poſſunt, quemadmodum viri.

6. Natura enim eſt mulierum, nocua conſilia cogitare, *f*)

7. Et contra propria incommoda laborare, ideoque tranſit in poteſtatem mariti ſui. *g*)

8. Maritus Tutor & Curator uxoris efficitur, ac proinde in rem ſuam auctor fieri nequit. *h*)

9. Item maritus habet aequalem bonorum poſſeſſionem, unde & de conſuetudine non inepte requiritur conſenſus ipſius. *i*) Hinc dicit *Jaſon*. *k*)

10. Mulierem non poſſe absque viro adire haereditatem, niſi notorie lucroſa ſit, nam in haereditate

---

f) L. ſi pater C. de ſponſ. & arrhis ſponſalit.

g) Ut annotavit Weſenbecius in tit. de iis, qui ſunt ſui vel alieni juris. Schneidew. in inſt. quibus mod. ſol. pat. pot.

h) L. 1. ff. de auct. & conſ. tut.

i) Secundum Baldum conſ. 20. incipiente Verus maritus vol. 4. & in auth. ut liceat matri & aviae col. 8. cap. 1. Petr. de Anchoran. conſ. 384. Bald. conſ. 444. lib. 3.

k) In l. Barbarius in colum. 1. ℣. item diligenter nota ff. de off. praet.

ditate adeunda mulieri, quae fragilis eſt & credula, facillime imponeretur, & quod haereditas, quae forte tenuis eſt & periculoſa, imprimeretur, quod eſſet opulenta & lucroſa.

11. Limitatur: Niſi contractus eſſet lucroſus notorie, *l*)

12. Vel eſſet mercatrix publica. *m*)

13. Similis conſuetudo eſt in civitate Sienae, & Tortonae. *n*)

14. De Conſuetudine Regni Franciae mulier eſt in poteſtate viri; *o*)

15. Quae in Jure divino comprobatur. *p*)

Saxonicum.

16. Juri Franconico conſentit Saxonicum, *q*) ubi

---

l) Angel. in 2. l. ff. de acceptil. Ant. Barb. in l. is, cui bonis interdictum eſt. ff. de V. O.

m) DD. In l. Macedoniani ff. ad SCtum Macedon.

n) Franc. Aretin. in conſ. 54.

o) Ut tenet Joannes Faber in l. 1. C. de bon. matr. & in l. non ſane C. de bon. quae lib. & Inſtit. ad Tertull. in principio.

p) Geneſ. 3. ubi dicitur, in dolore paries, & in poteſtate viri eris. Et in c. haec imago 33. qu. 5. Caput mulieris eſt vir, & caput viri eſt Chriſtus.

q) Per text. in art. 45. lib. 1.

ubi dicitur: Ein Weib mag auch ohne ihres Manns Urlaub ihr Gut nicht vergeben, noch ihr eigen verkauffen, noch Leib Geding auflassen, um daß, daß er mit ihr in der Gewähr sitzet.

DIFFERENTIA IV.

Jus Commune.

1. De Jure Civili mulieribus annus constitutus est, quo maritos defunctos elugere cogebantur, *r*) ita, ut quae citius nuberent, propter praeproperam festinationem praeter multas alias poenas, quas subire debebant, omni eo, quod a marito quoque modo consequebantur, destituerentur. *s*)

2. Ne fieret perturbatio sanguinis vel seminis, neve ignotum sit, utrius mariti soboles esset. *t*)

3. Mariti autem, in quibus nimirum haec ratio prohibitionis cessaret, ad paria cum mulieribus non judicabantur, ipsis enim nullum erat praestitutum tempus, quo uxores demortuas elugere & a nuptiis abstinere cogebantur. *u*)

Fran-

r) Ut in l. liberis ff. de his, qui not. infam.

s) Text. in l. siqua mulier ff. ad Senat. Tertull. L. 1. & 2. C. de secund. nupt. Sichard. in Cod. eodem.

t) d. L. liberis d. l. 1. & 2. C. de secundis nupt.

u) L. uxores ff. de his, qui not. infam. L. consensu in verb. uxorem si velit ducere C. de secund. nupt.

Franconicum.

4. De Jure & consuetudine Franconiae x) ita observatur, siquidem vidua praegnans sit, vel apud quam non levis impraegnaturae suspicio adsit, prohibetur ante expletum partum & puerperium nubere. Derohalben setzen, ordnen, und wollen wir hiermit ernstlich befehlende, daß inskünfftig keiner Wittfrauen, die Schwanger, oder da eine gute Anzeig und Vermuthung der schwängerung wäre, sich zu verheyrathen, weniger Hochzeit halten, und beyzuschlaffen, in unser Obrigkeit nachgegeben, oder gestattet werden solle, so viel und lang biß sie der Gebuhrt entlediget, und auß dem Kindsbeth kommen ist.

5. Ut si contra fecerit, maritus prolem nec alere, nec ei quidquam pro alimentis suppeditare teneatur, dafern auch ein Weib darüber sich vergreiffen, und also schwangeres Leibs heyrathen, auch die anderweit getroffene Ehe vollziehen werde, solle der letzte Ehe Mann solches Kind zu alimentiren, oder demselben etwas ferneres zu geben nicht schuldig seyn.

6. Ubi vero nulla impraegnaturae suspicio subsit, vel alias compertum sit, non praegnantem esse mulierem,

x) Landgerichts Ordn. Herzogth. Francken tit. In was die Zeit die Ehe Leüth nach deß einen tödtlichen Abscheiden wiederum heyrathen mögen 107. §. 2. Derohalben.

lierem, nihilominus tamen, una cum maritis, ante quadrantem anni five tres menfes nubere prohibentur. *y*) Wo auch gleich der Schwängerung halber einige Anzeig oder Vermuthung sich nicht befinden solte, oder auch kundbar wäre, daß die hinterlassene Wittib nicht schwanger, so solle jedoch dieselbe Wittib dem Ehestand und ihrem abgeleibten Mann zu Ehren, vor Verfliessung dreyer Monathen nach desselben tödtlichem Abscheiden, sich wiederum zu verheyrathen nicht Macht haben. *z*)

7. §. 4. Gleicher Gestalt solle der Mann zu Ehren des heil. Sacraments der Ehe und um schuldiger Gedächtnuß willen seines verstorbenen Ehe Gemahls, innerhalb gehörter Zeit der dreyen Monathen sich zu verheyrathen auch nicht Macht haben.

8. Qui fi contra fecerint, deftituuntur omni eo, quod conjux unus ab alio qualitercunque confecutus fuerit. *a*) Begebe sie sich aber darüber in Ehestand, so solle sie alles dasjenig, so ihr von des Manns Gütern vermög der heyrathlichen Abrede, Vermächtnuß, Testaments, oder in andere Wege gebühret hat, hierdurch verwürcket haben, und solches den Kindern, so sie ehelichen mit vorigem Mann erzeüget, anwachsen, oder

y) Landgerichts Ordn. eodem tit. §. 3. & 5.

z) d. §. 3.

a) Land-Gerichts Ordnung eod. tit. §. 4.

oder da keine vorhanden, auf des Manns nächste Freund kommen und fallen.

9. Quin & Judex Provincialis praeter jam memoratam poenam reservat sibi ulteriorem mulctam pro conditione personarum, & circumstantiis delicti. *b*)

10. Rationes sunt supra a jure communi & in ord. politica *c*) relatae in verb. Nachdeme wir befunden, wie ein so schädlicher und unehrbarer Mißbrauch in Eintrettung der andern, und weitern Verheürathung, sonderlich mit den Frauen eingerissen, nemlich, wie sichs vielmal begeben, daß die Wittfrauen, so doch von ihren abgestorbenen Männern geschwängert, oder nicht eine geringe Vermuthung und Anzeig der Schwängerung vorhanden, sich nichts desto weniger in ehelichen Stand begeben, auch ehe und zuvor Sie der Geburt erlediget, die Ehe vollziehen, dannenhero der Erbfälle halben, auch weme das Kind, dem Geblüt nach zugehört, vielerley Irrung und Zweifels entstehet.

DIFFERENTIA V.

Jus Commune.

1. De Jure Civili, si post mortem unius conjugis superstes post annum luctus transierit ad secundas nuptias, & liberos ex primo matrimonio susceperit,

b) Eod. tit. Landgerichts Ordnung §. 6. & ult.

c) d. tit. 107. §. 1.

perit, non poteſt ſecundo conjugi quovis titulo plus relinquere, quam uni liberorum ex primo matrimonio nomine dotis, vel donationis propter nuptias, pacto vel quocunque alio modo, *d*) ſemoto omni dolo & verſutia ob favorem liberorum obvenerit: *e*)

2. Quo magis parentibus, qui plerumque in repetitione nuptiarum liberorum obliviſcuntur,

3. Et praeſumptione Juris omnem amorem in ſecundos conjuges transfundunt, certa quaedam quantitas affigatur, ultra quam in pernitiem filiorum nihil diſponere poſſunt. *f*)

Franconicum.

4. Jure Provinciali Franconico non habet locum haec conſtitutio; *g*) non enim licet hujusmodi ſecundo nubentibus Conjugibus futuro vel de liberorum, vel ſua legitima quidquam, & quocunque titulo ante realem & actualem ſeparationem bonorum relinquere, donare vel legare. *h*) So das überlebende Ehemenſch

d) Juxta L. hac edictali C. de ſecund. nuptiis.

e) Bart. & Bald. n. 1. ad d. L.

f) To. tit. ff. de inoff. donat.

g) L. hac edictali.

h) Land Gerichts Ordn. tit. Was und wie viel die, ſo ſich

mensch nach todtlichem Abgang seines Ehegenossen sich wiederum verheyrathet, und auß voriger Ehe entweder leibliche, oder gemachte Kinder, die durch auffgerichte Einkindschafft ihme zu rechten Kindern angewünschet wären, dieselbe aber durch Gebung ihrer Legitimae des Zweyt Theils nicht abgetheilet hätte, wo dann solches Ehemensch mit seinem andern Ehegenossen keine Einkindschafft auffrichten, und jedoch von seinen Kindern, und deroselben Freünden in den gemeinen Gütern gelassen würde, so kan es seinen rechten natürlichen, auch den gewünschten, oder gemachten Kindern vorgehender Ehe an ihrem Zweyt Theil und Legitima zu Nachtheil und Abbruch, seinen neüen Ehegenossen nichts verschaffen, hat auch nicht Macht, ohne vorgehende Abtheilung, an seinem Dritt Theil gehörtem Ehegenoß etwas zu vermachen.

5. Dictum est supra *i*) parentes in communibus, & indivisis bonis ante actualem divisionem bonorum nihil Juris habere, ac proinde nihil in praejudicium liberorum disponere posse, et si quid contra donatum, vel legatum fuerit, etiam non obstante tali Statuto adjecta clausula, non minus tamen valere potest. *k*)

6.

---

sich verheyrathen, und Kinder oder keine haben, dem andern Ehe Genossen vermachen mögen 105. §. 1.

i) Diff. V. Part. II. n. 6.

k) Bald. conf. 286. *in* 3. *vol. in l.* nemo *is* ff. de leg. 1.

6. Conjuges autem, quibus nulli sunt liberi, dictum est *l*) posse omnia, vel partem bonorum in dotem sive donationem propter nuptias alteri conjugi relinquere. *m*)

Saxonicum.

7. Neque Jure Saxonico habet locum constitutio Juris communis: *n*) dicitur enim: *o*) Hätte die Frau einen anderen Mann genommen, und wäre er zu ihr und den Kindern in das ungetheilte Gut eingefahren, und stirbt dann das Weib, der Mann behält alles deß Weibs Recht (in der fahrender Haabe) ohne das Gebäu und Gerade. *p*)

DIFFERENTIA VI.

Jus Commune.

1. Compertum est in Jure, defunctis parentibus, nonnisi eorundem naturales simul & legitimos haeredes succedere. Item si mulier successive duos habeat maritos, & utrinque liberos, non omnes eo-

l) Diff. 1. part. ult.

m) Landgerichts Ordnung d. tit. 99. §. 1. tit. 100 §. 1. & 2.

n) L. Hac edictali. L. foeminae C. de secundis nuptiis.

o) In art. 76. lib. 3.

p) Ita Zobel. p. 2. diff. jur. civ. & Saxon. Diff. 45. n. 8.

eodem modo maritis, patri, matri & vitrico respective simul succedere.

2. Vir duas habens uxores, et ex utraque liberos, quisque succedit matri suae. *q*)

Germaniae & Franconicum.

3. Quoniam vero diversorum matrimoniorum bona confusa, saepe magnas lites pariebant, gravesque discordiarum causae ex hac duplici sive triplici divisione suboriebantur, & utplurimum liberis magna inaequalitas obveniebat,

4. Pactum unionis prolium vulgari idiomate Einkindschafft, vi cujus superstes conjux susceptis ex priore matrimonio liberis ad secunda vota properare volens pacisci possit, ut utriusque matrimcnii liberi, quae a suis parentibus habent, vel sibi unientibus succedendo habituri sunt, aequales & viriles portiones accipiant, acsi ex uno & eodem matrimonio liberi editi essent, unitique parentes tanquam veri & naturales ipsis ad similitudinem adoptionis *r*)

5. Succedant, omnibusque liberis successio aequalis

q) Ut habetur in Nov. de consang. & uterin. fratr. L. matris ff. ad Senatus-Consult. Tertull. L. aut itaque mortuo C. communia de Success.

r) Ut in L. mulierem C. & l. 2. ff. de adopt.

qualis in omni pace permaneret, nec altercationis cujusdam, maxime inter fratres *s*) oriretur occasio,

6. Tanquam unicum remedium inventum, & ubique fere in Germania, *t*)

7. Maxime autem in Dioecesi Franconiae introductum, receptum & approbatum est. *u*)

8. Cum enim conjuges post mortem alterius libenter nubere vellent, illibenter tamen cum suis liberis dividere, & priusquam hoc facerent, manerent in viduitate, interim tamen in ea se continere non poterant, sed turpiter vivebant.

9. Item quia visum fuit, quod post factam divisionem nihilominus liberorum bona, quae propter multitudinem eorundem subinde parva erant, ex incuria & negligentia tutorum & Curatorum, antequam educati essent, fuissent consumpta.

10. Item quod eorum amici & consanguinei, quia persaepe pauperes & indigentes suaserint divi-

 sionem

s) L. 6. §. 2. C. de bon. quae lib. L. ult. in fin. C. comm. utriusque judicii.

t) Teste Gail. 2. obs. 125. Rick. tract. de unione prol.

u) Land. Ger. Ordn. Herzog. Francken tit. von den Einkindschafften 77. §. 1. Tit. 80. §. 1. Tit. 185. Tit. 108. usque ad tit. 120. exclus. Wehner. in cons. Francon. cons. 94. pag. 222. 66. 176. & ubique fere in d. cons.

ſionem bonorum, quod ex odio et inimicitia cum liberorum parentibus eorum bona non rite adminiſtrentur.

11. Quod parentes cum ſua una, liberi cum ſuis duabus tertiis, qui forte eſſent ad haec juvenes, ſe ſuſtentare non poterant. His omnibus & aliis moventibus de cauſis pactum hoc parificationis prolium juſtiſſime in Franconiam per ſpecialem ordinationem introductum eſt. x)

12. Ne autem per hocce pactum liberi primi vel ſecundi matrimonii facili negotio damnificentur aut graventur, illorum bona paterna, & haereditaria praedae exponantur, & extraneis applicentur, veri et legitimi haeredes in paupertatem inducantur, ſicque per indirectum non ſolum bonis paternis & maternis, ſed & ipſa Legitima & Jure naturae debita portione ſubinde priventur, & indebite ſpolientur; concluſum eſt hujusmodi pacta ſive conſuetudines nullibi valere, niſi ad eas utrinque exacta cauſae cognitio requiratur, & certae ſolennitates praeſcribantur.

13. Alias tanquam corruptelas & multorum malorum cauſatrices rejicienda eſſe. y) Und aber leicht-

x) Landger. Ordnung d. locis.

y) Ita Gail, d. l. & ob. n. 5. Rick. in tr. de unio. prol.

leichtlich allerhand Schaden und Nachtheil einer und anderer Ehe Kinderen zuwachsen kan; wo nicht so wohl die Obrigkeit, als Freündschafft, und Angewante der Vatter oder Mutterlosen Kinder ein gutes Aussehen haben, damit dieselben nicht vernachtheilet werden.

14. Extant super forma hujus pacti cujusque territorii singularia Statuta & Constitutiones scriptae, quae suis locis ita stricte & ad unguem servandae sunt, z)

15. Ut, etsi postea cognoscatur non damnosam fore parificationem, ea nihilominus non sustineatur, nec rata ac firma pronuntietur. Omnia enim illa, quae ad unionem prolium desiderantur, pro forma reputantur, adeoque praecise servanda sunt; cum ommissa & debita, & formalis solennitas totum actum vitiet & corrumpat. a)

16. Plerumque tamen ad unum omnes in hoc, quod coram ordinario Magistratu, praesentibus & consentientibus proximis amicis, Tutoribus vel Cura-

---

prol. cap. 6. n. 19. Landger. Ordn. tit. 108. §. 2. in verb.;

z) §. Jus aut. civile inst. de Jure Nat. Gent. & Civil. L. 9. ff. de just. & jure. Gail. d. l. & obs. n. 8. Rick. ibid. n. 49.

a) Argum. l. 1. §. 1. ibique DD. de V. O. L. 12. C. de testam.

ratoribus fieri, & desuper judicialis cognitio & confirmatio interponi debeat, unanimiter conveniunt. *b*)

17. Fürstlich Würtenbergisch LandRecht *c*) Statutum Francofurtens. *d*) Freyburgisch StadtRecht *e*)

18. Per ordinationem Provincialem Franconicam, Land. Ger. Ordn. Herz. Franck. licet quidem tripliciter vel ante matrimonium, & in ipso nuptiali contractu, bey öffentlichen Heyraths-Betheidigungen, vel stante matrimonio per pactum durch absonderliche Vergleichung, Pacta oder Geding vel coram Judicio Provinciali vor dem Land Gericht Herzog. Francken unire liberos suos. *f*) Nemlichen, und erstlichen als bißhero auf dreyerley unterschiedliche Weisen, die Einkindschafften in unserm Stifft und Herzogthum aufzurichten herkomen, bey offentlichen Heyraths Betheidigungen, sodann ohne dieselben durch absonderliche Vergleichung, Pacta oder Geding zwischen den Eltern und der Kinder Freündschafften, und dann letztlichen vor

---

b) Ita Gail. d. lo. & obs. n. 18. Land Gerichts Ordnung Herzog. Francken d. tit. von Einkindschafften. Reform. Mogunt. von den Einkindschafften. Statut. Wormatiense von Einkindschafft.

c) Tit. von Einkindschafften.

d) Ibidem.

e) Von Vergleichung und Annehmung der Kinder.

f) Land-Ger. Ordnung d. tit. 108. §. 7.

vor unserm Landgericht Herzogth. Francken, als lassen wir es bey demselben herkommen auch nochmahls bewenden.

19. Quilibet tamen uniendi modus peculiarem suam formam & requisita ad excludendam omnem fraudem & dolum habet. g)

20. Primus modus uniendi legitur in Jure Provinciali. *h*) Wann man nun bey einen offenen Heyraths Betheidigung eine Einkindschaft abzureden entschlossen, ist nicht vonnöthen, daß den Kindern unter welchen man die Einkindschafft aufzurichten vorhabens, Vormunder oder Curatores gegeben, oder geordnet werden, sondern gnugsam daß darbey seynd solcher Kinder nechste Freünd, fürnemlich aber die jenige, so von dem verstorbenen Vatter oder Mutter herrühren, wo mann die gehaben mag, oder in Mangel derselbigen, sonsten andere ehrliche, verständige, unverdächtige Männer, so der Eltern, auch der Kinder Wandel, Wesen, Nahrung, Reichthum, und aller Gelegenheit halber nothwendige Wissenschafften haben, die auch auf Ansuchen des überlebenden Vatters oder Mutter, von jedes Orts vorgesetzter Obrigkeit oder Gericht darzu verordnet werden sollen §. 1.

g) Vide Landger. Ordn. dictis titulis 109. 110. 111.

h) Sub tit. Wie in Heyraths Betheidigungen die Einkindschafften; mögen auffgericht werden 109 §. 1.

21. §. 2. Diese Freund, oder also darzu sonderlich verordnete Männer sollen bey ihren Pflichten, damit sie den Herrschafften verwandt seynd, ohne alle Respect der Personen dasjenige handlen und machen, das in Bedencken allerley Umstände, und Gelegenheit der Personen auch derselbigen Vermögens sie darfür halten, und achten, daß den Kindern am nützesten und besten seye; es wäre gleich dardurch die vorhabende Einkindschafft geschlossen, oder wann dieselbig den Kindern vor nachtheilig befunden die Abtheilung der Güter verabscheidet.

22. §. 3. Was dann also bey der Heyraths Beredung der Einkindschafft halber bedingt, geredt, gemacht und verglichen wird, solches alles solle folgends mit nothwendigen Umständen und Beschaffenheit der Sachen auffgezeichnet, beschrieben, und ein offen Instrument, oder besiegelter Brieff darüber auffgericht werden, in welchem alle diejenige, so bey Deroselben Handlung gewesen, bey obgedachten ihren Pflichten bekennen, daß sie solches also haben helffen handlen, und abreden, daß sie auch dasselbe den Kindern für das nützlichste und beste haben angesehen, welchen Brieff und Instrument folgends beede Eheleüt in eigener Person, oder dnrch ihren darzu gevollmächtigten Anwalt, auf vorgehende Proclamation, an unserm Landgericht, dem alten Herkomen gemäß sollen confirmiren und bestättigen lassen; daselbst auch, ob solche abgeredte Einkind-

schafft

schafft den Kindern nutz, oder nicht nutz seye, mit allem Fleiß inquirirt, bedacht, erwogen, und also, nach Befindung der Sachen, die Einkindschafft confirmirt, und bestättiget, oder annullirt, auffgehoben, und dargegen die Theilung aufferleget werden solle.

Solennia unionis.

23. Ex quo colligere licet primo ad verba: Daß darbey seynd der Kinder nechste Freünd, parentum votum in hoc negotio minime sufficere, eo quod eorum personae cum secundis nuptiis funestatae, & liberorum prioris matrimonii spem utique certiorem contristantes, aliquatenus sint suspectae; dictum est enim supra *i*)

24. Novarum nuptiarum blanditiis delinitos parentes aliquando non solum bona, sed etiam vitam prolium prioris matrimonii uxori posteriori addicere. *k*)

25. Sed utriusque Lineae agnati, nec non consanguinei proximiores advocari debent, ut horum stipati praesidio omni fuco & collusione actum carere Judicem edoceant. *l*)

26.

i) Diff. II. Part. II.

k) L. 22. C. de adm. tut.

l) Text. in l. 22. C. L. 39. ff. de adopt. Rick. in d. tr. de uni. prol. cap. 6. n. 9.

26. Secundo ad verba §. 2. Diese Freünde, und darzu sonderlich verordnete Männer nec adhibitis his amicis & consanguineis adhuc istam conjunctionem temere & inexplorate esse admittendam, verum diligenti inquisitione bonorum & conditionum, aetatis,

27. Ac valetudinis utriusque prolis parentum praehabita. *m*)

28. Tertio ad verba: Sollen bey ihren Pflichten, damit sie den Herrschafften verwandt seyn. Imo & religione Jurisjurandi adigi, & pro conditione personarum eorum conscientias urgeri posse; quod putent & sincere credant, pactum hoc liberis omnibus salutare fore, vel eos non magnum rerum dispendium inde facturos. *n*)

29. Ne sub copulandae hujus adoptionis seu unionis obtentu alter in alterius facultates potius irruere, illisque insidiose contra bonos mores inhiare, quam conjugalis amoris arctiorem conjunctionem appetiisse videantur. *o*)

30. Quarto, ad verba: §. 3. Daselbsten auch ob solche abgeredte Einkindschafften der Kinder nuß. Quia pro-

m) Argument. l. 68. l. haered. ff. ad l. falcid.

n) Argumento eorum, quae dicit Gellius lib. 5. cap. 19. de jurejurando, quod arrogando juraretur.

o) L. 2. de adopt.

proximiores amici & consanguinei hanc rem, uti ad se commoditate ipsa praesenti non pertinentem, non qua decet, diligentia exquirent, aut perscrutabuntur, innuitur, Judicem hac in parte vices parentum & consanguineorum agere, ac geminatum pietatis officium praestare debere. *p*)

31. Ut si in horum persona defectus aliquis resideret, per Magistratum, qui vere paternum & maternum animum & officium induere tenetur, *q*) suppleatur: parentum bona hinc inde explorentur, fortunaeque liberorum collatione cum amicis facta sollicite inquirantur, primique vel secundi matrimonii (circumstantiis & rebus ita suadentibus)

32. Liberis aliquid praecipui, sive praelegati nomine, vulgari idiomate *ein Voraus* assignetur. *r*)

33. Ubi & notandum: Quod Judex non pendebit solum ab eorum arbitrio, sed motum suum in varios, qui accidere possunt, casus, & eventus subacto & discreto judicio informabit. *s*)

34.

p) L. 3. §. si cum ff. de lib. hom. exhib.

q) Arg. l. 19. ff. de rit. nupt. L. 7. C. qui admit. ad bon. possess.

r) Argum. l. 17. §. 2. L. 39. ff. & §. 3. Inst. de adopt.

s) Argum. text. & eorum, quae habentur in l. 22. §. nec non illud. ff. solut. matrim. L. 8. ff. de Transact.

34. Et perquiret eum, qui se de fortunis pupillorum instruat, neque nimium tutoribus, vel consanguineis credat, qui nonnunquam lucri sui gratia asseverare quid solent.

35. Quinto & ultimo: ad verba §. 2. Und also nach Befindung der Sachen. His omnibus per modum deliberationis, & cujuspiam consultationis praemissis, ubi constiterit salutarem fore unionem, vel non magnam inaequalitatem, seu damnum allaturam. *t*)

36. Decretum ac authoritatem suam requisitam Magistratus interponit; actumque unionis mox confirmat. *u*)

37. Quomodo secundo stante etiam matrimonio per pacta durch Pacta, und Verträge, quemadmodum Statutum Francofurtense exposcit; dein tertio am Landgericht die Einkindschafften mögen auffgericht werden. *x*)

38. Ubi praemissae solennitates & formae essen-

tiales

---

t) Text. in l. 17. §. & primum ff. de adopt.

u) Arg. eorum, quae Bart. in cap. 2. de feud. quae sine culp. non amit. pluribus. Rick. in tr. de unio. prol. cap. 6. Gail. d. l. & ob. Harpp. ad inst. tit. de adopt. Land Gerichts Ordnung d. titulis.

x) Vide Land Gerichts Ordnung Herzogthum Francken tit. 120. & 121. per totum.

tiales ubique fere concurrunt cum priori modo, uti videre licet.

Effectus unionis.

39. Quodsi secundum haec requisita & praescriptam formam unio sive parificatio prolium die Einkindschafft firmiter erecta fuerit, tantarum est virium, quod utrorumque bona omnibus liberis, tam veris, quam adfiliatis communicentur aequaliter, & e contrario haereditas, sive bona liberorum omnium mediante parentum voluntate, cognatorum, seu affinium proximorum assensu, & denique authoritate Judicis cum causae cognitione, accidente casu, quo hos illis superesse contigerit, in potestatem & dominium parentum transferantur, tutela sive cura finiatur, iterum recidant in potestatem parentum, perindeque habeantur, ac si unius ejusdemque lineae, ac parentelae essent, ita ut hoc effectu considerato vitricus induat personam veri patris, noverca vero matris, privignus & privigna Germanorum liberorum & filiarum vices & personas assumant, ab iisque alendi, & habendi sint, tanquam eorum naturales & legitimi liberi. *y*) Wann die Einkindschafften, nach Ausweißung unserer Ordnung, und in massen gehört, beständig auffgerichtet und gemacht worden, seynd sie

y) L. siquis à lib. in prin. ff. de agn. & al. lib. Land Ger. Ordnung Herzogth. Francken t. 118. §. 1.

sie sehr grosser Würckung und effects, und werden die eingesetzte Eltern den angenommenen Kindern, deßgleichen die Kinder gegen ihnen den Eltern in Erb-Gerechtigkeiten und allen anderen Stücken dermassen geachtet und gehalten, als wann die Kinder ihre rechte natürliche Kinder, und sie der Kinder rechte natürliche Eltern wären, so lang und viel biß sie wieder voneinander vertheilet werden.

40. §. 2. Dann erstlichen werden die gemachte Eltern und Kinder, vermittels solcher Einkindschafft, dermassen einander verwandt und vereiniget, daß derselbige gemachte Vatter oder Mutter diese Kinder gleich ihren rechten und natürlichen Kindern in ihren Gewalt, Zucht und Gehorsam bekommen. Dagegen seynd die Kinder solchen Eltern zu gehorsamen, und gegen ihnen gleich, als wären sie ihre rechte natürliche Eltern, sie zu erzeigen schuldig.

41. §. 3. Zum andern, so werden alle die Haab und Güter, so die Kinder jetzo haben oder künfftiglichen, da sie noch bey ihren Eltern unabgetheilet wären, ererben, bekommen, und erlangen mögen, der Eltern eigen, haben auch mit solchen, wie mit anderen ihren eigenen Gütern, zu gebahren, zu thun und zu lassen, und wo solche Kinder hernacher, ehe sie von ihren gemachten Eltern abgetheilet werden, einige Güter gewinnen, oder bekommen, in denen seynd diese gemachte

Eltern

Eltern dieser ihrer Kinder (wann dieselben ohne Eheleibliche Kinder absterben) erben ab inteſtato.

42. §. 8. Zum dritten würcket diese Einkindschafft, wo die Kinder Vormunder oder Curatores hätten, daß alsobalden nach Auffrichtung solcher Einkindschafft, die Vormunder oder Curatorschafft aufhöre, und sie die Kinder samt ihren Haab und Gütern auß derselben Händen, wie obgehöret, in die Gewalt und Fürsehung der gemachten Eltern kommen.

43. Quemadmodum enim dicti parentes & prioris & poſterioris matrimonii bonis communiter utuntur & fruuntur, ſic quoque illorum uniendi utriusque lateris liberi in eorum Succeſſione aequali poſtmodum Jure cenſeri debent, quod graviſſimae contentiones, quae alias facillime hinc inde ſuboriri poſſent, effugiantur. *z*)

44. Unde ſi liberi primi vel ſecundi matrimonii, quorum numerus jam certus & definitus eſt, ſint facultatibus & fortunis majores vel contra, ſtatutum eſt in plerisque civitatum & Provinciarum Reformamationibus, maxime autem in noſtra ordinatione Ducatus Franconiae, *a*)

45.

z) Argum. l. ult. ff. pro ſuo.

a) Land-Gerichts Ordnung Herzogth. Francken tit. von dem Vorauß, auch wie, und wovon derselbig gemacht, und wann er gegeben werden soll. 121. §. 1.

45. Ut liberis alterius matrimonii praecipuum aliquod, hoc est certa quaedam quantitas pecuniaria vel species, ut fundus (quae Germanico Idiomate ein Vorauß appellatur) assignetur, & ante divisionem bonorum cum unitis fratribus praecipiatur. Dieweil auch bey ungleichen Zubringen der zusammen heyrathenden Personen, obgleich die Einkindschafft vor nutzlich und den Kinder ersprieslich gehalten, dannoch offtermalen denselben zu besserer Vergleichung beederseits Nahrung von ihren Vätterlichen und Mütterlichen allbereit ansererbten, und in die Einkindschafft vermeinten Gütern ein Vortheil, so gemeiniglich der Vorauß darum genennet wird, weilen solche Kinder, denen derselbig zu gutem gedingt, denselben vor der gemeinen Theilung und über die auß derselben ihnen gebührende Portion und Erbtheil vorderist hinwegnehmen, bethaidingt zu werden pflegt. *b*)

46. Et licet jam modo visum fuerit, has uniones magnarum esse virium, earum tamen non sunt, ut inter liberos & consanguineos utrinque perpetuam, & in omnes casus reflexam constituant agnationem, & successionis spem; ultra liberos enim sive fictitios, patrem itidem, & matrem naturales, sive unitos

ad

---

b) d. §. 1. tit. 121. Reform. Mogunt. tit. von Einkindschaften. § Befunden aber die Vormunder. Wormatiens. tit. von Einkindschaft. Francofurt. 3. p. tit. 10.

ad ulteriores ſucceſſiones non extenduntur, eorumque bona ſolum communicantur & quaſi uniuntur. *c*) Sintemahl dann diejenige Freündſchafft, welche durch Pacten und Vergleich zwiſchen den Eltern Kindern und andern zu gemelten Perſonen gethaidigt wird, ſich billich auch ferners nicht dann auf die in die obligation und Verbündnuß brachte Perſonen erſtrecken ſoll. Als wollen wir, daß ſolches pactum unionis prolium der Einkindſchaften andere Perſonen nicht obligiren, binden oder betrefen, noch ſich weiter erſtrecken ſolle und möge, dann auf diejenige, zwiſchen welchen die Einkindſchaft gemacht, und aufgerichtet worden, nemlich auf Mutter und die unirte Kinder, die ſie zuſammenbringen, miteinander allbereit erzeügt, oder hinfürter erzeügen werden. *d*)

47. Pactum enim unionis eſt ſtricti Juris. *e*)

48. Ac proinde extra res & caſus in iis expreſſos non eſt trahendum. *f*)

49. Unde avorum & reliquorum aſcendentium Succeſſiones huic pacto non ſubjacent, aut ſunt ſub eo

 com-

c) Landgerichts Ordnung tit. wie weit ſich die Einkind ſchafften erſtrecken 119. §. 1.

d) Tit. 87. §. 1.

e) Gloſſ. in l. 6. ad verb. nullum C. de pact.

f) L. ſi unus. §. ante omnia ff. eodem.

comprehensae: g) quem filius meus enim adoptaverit, nepos mihi non erit, quin non omnis, qui filius est, statim nepos est, & vice versa. h)

50. So ordnen und wollen wir, wo nur schlechtlichen ohne weitere Bedingung und Abredung solche Personen aufsteigender Linien in die Einkindschafft willigen, daß sie darum denselbigen verglichenen Kindern nicht also und dergestalt für Anherrn und Anfrauen zu achten, daß auf den Fall der genanten Anherrn und Anfrauen tödtlichen Abgangs, dieselbe gleichgemachte Kinder mit anderen rechten natürlichen Kindern, Dichter und Erben zu ihrer Verlassenschafft gelassen werden müssen.

51. §. 4. Sondern sollen die Erbschafften den rechten natürlichen Dichtern oder gesipten Freünden von Geblüt hero allein bleiben. i)

52. Ex quibus virtute correlativorum infertur: Quod, quemadmodum nepotes, extra quam pacti sunt,

avis

g) Argumento l. 10. 26. ff. de adopt.

h) L. 27. ff. eodem. Landger. Ordn. tit. 118. §. 3.

i) In der Mayntzischen Unter Gerichts Ordn. tit. von Einkindschaften §. antepen. p. 132. Freyburgisch. Stadt Recht tit. von Einkindschaften. §. Die Erbschaft gleich gemachter Kinder. Francof. in §. Geschehe es auch. Juliacens. Reform. §. fin. Und soll in allweg.

avis suis dativis, seu ut ita dicam, ementitis non succedant, ita neque avos eisdem succedere debere. *k*)

53. Quodsi tamen parentes & liberi uniendi bona haec avita pacto unionis inclusa esse velint, non modo debet exprimi in eo, sed & avorum, de quorum bonis & Successione agitur, expressum requirent & obtinebunt consensum. *l*) Würden aber dieselbige Anherrn, Anfrauen, und derogleichen Personen auffsteigender Linien mit ausdrücklichen specificirten Worten willigen, abreden oder bedingen, daß diejenige Kinder, so ihren gegenwärtigen oder künftigen Dichtern durch die Einkindschafft verglichen, nicht allein ihr Söhn und Dichter zu rechten Kindern gemacht, und angenommen, sondern auch sie selbst derenselben Anherrn und Anfrauen seyn wollen, disfalls sollen solche gleich gemachte Kinder den gehörten Personen aufsteigender Linien zu Dichtern gemacht, und in Erbfall derselbigen Güter den rechten natürlichen Kindern oder Dichtern gleich gehalteu werden.

54. Si secus faxint, norint se illicito & turpi

 plane

k) Juxt. text. in Nov. const. 118. §. consequens. ubi gloss. Bald. in auth. defuncto C. ad Senatus Consf. Tertull. Rick. d. tract. de union. prol. cap. 7.

l) Landgerichts Ord. tit. d. 119. §. 5.

plane modo ſuper alienis paciſcendo ſimbolam ſine hoſpite *m*) facere.

55. Contractus enim unius non debet perſonam alterius, qui contractui non interfuit, nec ad eundem mandatum dedit, obligare.

56. Item veri & naturales liberi non debent praeter conſenſum ſuorum alios, & quidem extraneos haeredes adquirere.

Finis unionis.

57. Pactum Unionis legitime confectum immutabile quidem eſt, perpetuoque ad haeredes utrinque tranſitorium ſecundum illud:

58. Nihil magis convenit fidei humanae, quam ea, quae inter eos placuerunt, firmiter ſervare. *n*) Quia tamen nihil tam firmum, perpetuum & immobile excogitari poteſt, quod illa regula: Rebus ſic ſtantibus, dubium reddere nequeat, *o*)

59. Dictum eſt Pactum Unionis non perpetuam tribuere ſucceſſionis & agnationis ſpem.

60.

m) Ut inquit Zaſius in L. ſtipulatio hoc modo concept. ff. de V. Ob. L. fin. in fin. C. de pact.

n) L. 1. in prin. ff. de pact.

o) Argum. L. 2. ad L. Jul. Majeſt. C. veniens ubi gloſſ. in verb. praeſciviſſet. extr. de jurejur. Tiraquell. ad praefat. l. ſi unquam C. de revoc. donat. n. 165.

60. Exſpirat enim primo: per tranſitum ad ſecundas nuptias, & ſubſecutam actualem & realem diviſionem ſive ſeparationem bonorum, durch die Grundtheilung. *p)* Aber wann dieſelbige Kinder, oder Dichter von ihren gemachten Eltern abgetheilet, und ihrer Legitimae vergnügt worden ſeynd, alsdann iſt das vinculum unionis erloſchen, und können dieſe gemachte Eltern ihre Stief oder angenommene Kinder, oder Dichter weiter nicht erben, ſondern kommet deren Verlaſſenſchaft auf der Kinder andere geſipte, und nechſte Blutsfreünde. *q)*

61. Civilis ratio civilia Jura tollere poteſt, naturalia non utique: *r)* ut igitur unio eſt civilis, & per conſenſum inita,

62. Ita per diſſenſum, hoc eſt die Grundtheilung, diſſolvitur. *s)*

63. Unio enim eſt communio, & confuſio bonorum praeſentium & futurorum, & tamdiu durare

p) Landgerichts Ordnung tit. von Erbſchafft der gemachten oder dieſer Eltern, ſo durch Auffrichtung der Einkindſchaft Kinder oder Dichter angenommen haben 85. §. 1.

q) Landgerichts Ordnung tit. 119. §. 12.

r) Per text. in L. nihil tam naturale. ff. de reg. jur.

s) Argum. §. 1. inſt. de leg. agnat. tut. d. tit. 85. §. 2. & 3. Landgerichts Ordnung.

rare debet, quamdiu communio durat, & omnia ſunt in pari ſtatu, conditione & poteſtate plura adquirendi & communicandi. *t*)

64. Quod enim Juris eſt in contractu, idem Juris cenſetur eſſe in diſtractu. *u*)

65. Nam de Jure omnis diſpoſitio ſic intelligitur, rebus ſic ſtantibus, & in eadem cauſa permanentibus.

66. Unde mutata rerum conditione, mutatur & ſtatus conventionis. *x*)

67. Exſpirat deinde unio ſive parificatio prolium per mortem unitorum liberorum. *y*) Letztlichen werden die Einkindſchafften durch den zeitlichen, natürlichen Tod der verglichenen Kinder zerſchlagen und auffgelöſt. Dann wann die Kinder alle vor ihren Eltern Todts verſterben, ſo hat die Einkindſchaft keine Würckung

---

t) Wehner in conſ. Francon. 12. n. 2. 3. & ſeqq.

u) Ubi DD. in l. fin. C. de pact.

x) DD. in L. qui Romae §. duo fratres ubi Jaſon. cap. 1. n. 49. ff de V. O. *L.* quod Servius. ubi not. gloſſ. ff. de cond. cauſ. dat. Ordinat. polit. Ducat. Francon. tit. 80. §. 4.

y) Land-Gerichts-Ordnung Herzogth. Francken Tit. Wie weit ſich die Einkindſchafften erſtrecken, und wann dieſelbige aufhören 119. §. 15.

ckung mehr zwischen den Eltern und deroselben Kindern.

68. Quod potissimum ex effectibus unionis colligitur, cujus potissimus est, ut fictitius pater fictitiis liberis, & hi vicissim illis succedant, & haeredes fiant; ergo ab hac paritate, siquidem per mortem unitorum sit recessum ab eo, sequitur Unionem amplius non constare, ut quae inter liberos fuit constituta. z)

z) Argumento ejus, prut. ait Paul. Math. Wehner in cons. Franc. 68. n. 12. *

* Bey diesem Demerathischen Werkchen muß ich anmercken, 1) daß der Verfasser seine ganz aneinander hangende Sätze durch Abtheilung in verschiedene Paragraphen zerrissen habe, und selbige hätten zusammen gezogen werden können; da aber diese Pieçe öfters nach der ersten Ausgabe angeführet wird, so habe ich lieber dem Verfasser folgen, als durch Verminderung der Paragraphen eine Unordnung machen wollen. 2) Wären zwar bey den meisten Stellen Anmerkungen und Einschränkungen beyzufügen gewesen, da aber in nachfolgenden besonderen Abhandlungen die hier vorkommenden Sätze weitläufig abgehandelt, und durch die neuen Gesetze berichtiget werden, so habe ich dieses, um kürzer zu seyn, unterlassen. Gleich dann ich auch 3) das Register deswegen nicht mitangefüget habe, weil das jedem Jahrgange anzuhängende Hauptregister dieses vollkommen ersetzen wird.

SECTIO I.

Opvscvlvm XI.

EXTRACTVS
EX DISSERTATIONE
PHILIPPI ADAMI DITTERICH,
HERBIPOLENSIS,
QVAM SVB PRAESIDIO CLAR. IOAN. REINHARDI KVGLER I. V. D. ET PROF. P. O. DEFENDIT
ARGENTORATI ANNO MDCCLXXIII.

DE LIBERIS
EX SVCCESSIONE PARENTVM
LEGITIMAM ET TREBELLIANICAM
DETRAHENTIBVS.

Dissertationem suam divisit Author in 4. Capita: primo generales de Legitima & Trebellianica ideas praemisit, & status quaestionem §. XVI. p. 18. ita format:

„Si contingat, ut Pater v. g. a filio fideicommissum universale reliquerit, quaeritur, an tunc filius ultra dodrantem bonorum hoc fideicommisso gravatus praeter Legitimam etiam Trebellianicam, sive,

ſive, uti DD. paſſim loquuntur, unam tantum, an vero duas quartas deducere poſſit? Ad hanc quaeſtionem in ſequentibus ita decidendam, ut inutilibus tricis obex ponatur, juvat prius *Statum quaeſtionis*, uti vocant, clare ac perſpicue determinare. Non itaque hic nobis quaeſtio eſt de caſu *L. 3. §. 2. D. ad SCtum Trebel.* ubi ſtatuitur, quod haeres Legatis ſimul & Fideicommiſſo univerſali ultra dodrantem gravatus quartam Legatariis & Fideicommiſſario deducere poſſit. Scilicet tum a legatis, tum & a fideicommiſſo deducit, ſed unam tantum quartam, non duas. Neque huc pertinet caſus *L. 67. D. ad L. Falcid.* ubi Legatum perſonae alicui ultra quantitatem a lege definitam, relinquitur, & haeres dodrantem ſalvum non habet, atque conſtituitur, quod haeres praeter quartam falcidiam, exceſſum ſimul Legati, cujus Legatarius incapax eſt, detrahere, ſibique retinere poſſit. *a*) Sed illud potiſſimum hic nobis quaeritur, *an Liberi Fideicommiſſo a Parentibus gravati primo Le-*

giti-

---

a) Ita quidem DD. paſſim hanc *L. 67. ff. ad L. Falcid.* exponunt, ac de jure novo accipiunt, quo ea, quæ incapaci legantur, apud hæredem manent. Verum jure antiquo, quod adhuc ætate Terentii Clementis, qui auctor eſt d. L. 67. obtinuiſſe videtur, eiusmodi legata ex diſpoſitione Legis Juliæ & Papiæ tanquam caduca, fiſco cedebant. Conf. CHIFLETIUS *de Portionib. Legitimis* Cap. XIII. in E. O. Theſ. Jur. T. V. p. 746.

gitimam, qua Liberi, detrahant; & postea a residua haereditate quartam quoque Trebellianicam, qua haeredes fiduciarii, detrahere possint? „

In secundo quæstionis hujus decisionem negativam ex Jure Civili deducit: In tertio vero eam affirmative ex Jure Canonico resolvit: Deinde in quarto p. 49. usque ad finem Usum Fori sequentibus commonstrat.

§. I.

Doctrina Juris Canonici in praxi ubivis recepta.

Quam initio Capitis praecedentis Juri Canonico prae Justinianeo vindicavimus praerogativam, ejus novum velut argumentum indiciumque haud obscurum praebere potest quaestio, hucusque a nobis tractata, in qua quippe decidenda praxis forensis plerorumque locorum, & tantum non omnium, non sententiam Juris Justinianei, quod, ut in praecedentibus fuit ostensum, liberis fideicommisso universali a Parentibus gravatis, ultra Legitimam nihil concedit, sed dispositionem Juris Canonici, naturali aequitate minime refragante, sequitur; atque liberis istis absque ulla haesitatione passim indulget, ut praeter Legitimam & Trebellianicam deducere possint. Nimii fere sunt DD. in congerendis & accumulandis hujus praxeos testimoniis, quam nec ii ipsi negare audent, qui praecellentiam Juris Canonici prae Romano,

mano, aut etiam ipſam iſtius Juris diſpoſitionem in dubium vocant. Ita ipſe ANT. FABER, quem tamen Juri Canonico hac in re minus faventem ſupra vidimus, nihilominus ingenue fatetur, duplicem iſtam detractionem, quam Jus Canonicum praecipit, univerſali fere totius orbis conſuetudine eſſe receptam, usque adeo, ut ridiculum foret, de ea amplius in foro dubitare. *a*) Ita quoque Cel. VINNIUS Jus illud duplicis detractionis in foro & Judiciis ubique receptum eſſe, hocque & lippis & tonſoribus notum eſſe, dicit. *b*) Quin plane DD. non deſunt, qui hanc duplicem detractionem per totum mundum ſervari ajunt. *c*)

§. II.

Praecipue in fideicommiſſis ſub conditione aut ex die relictis.

Neque tamen ipſa haec praxis hodierna, quae duplicem iſtam detractionem ex praeſcripto Juris Canonici in judiciis ſequitur, quantumvis univerſalis illa a DD. paſſim praedicatur, ubivis locorum eadem eſt, nec eodem ſemper ſe modo habet. Dantur quidem loca, in quibus liberis fideicommiſſo gravatis duplex detractio, de qua loquimur, indiſtincte per-

---

a) *In Cod. Sabaud. Lib. VI. tit.* 27. Idem teſtatur SANDIUS *Deciſ. Friſ. L. IV. tit.* 7. *def.* 3.

b) *Quaeſt. Select. Lib. II. c.* 29.

c) Quos vide apud P. HEIGIUM *P.* I. *Qu.* 32. *n.* 15.

permittitur; in aliis vero haec ipsis non nisi in fideicommisso sub conditione aut ex die relicto conceditur, in fideicommisso vero puro denegatur. Quamvis autem, uti supra vidimus, distinctio haec menti Juris Canonici minime conveniat, & a DD. tantum ex nimia veneratione Juris Romani invecta ac introducta fuerit, negari tamen nequit, eam passim & in plerisque tribunalibus, saltem Germaniae esse receptam, atque in judiciis stricte servari, ut in Electoratu *Saxoniae*, *d*) in Ducatu *Bavariae*, *e*) in Ducatu *Würtenbergico*, *f*) & alibi. g) Sequitur eam quoque praxis fori Argentoratensis, *h*) in tantum, ut Patri nequidem liceat detractionem Trebellianicae prohibere, si liberos fideicommisso universali sub con-

d) Ut testantur CARPZOVIUS *Jurispr. for. P. III. Const. I. Def.* 21. P. HEIGIUS *l. c.*

e) Vid. *Chur-Bayrisches Land Recht cap.* 38. *art.* 6.

f) Jus Provinciale *Würtenbergicum P. III. tit.* 13. add. HARPRECHT *l. c. Cap.* 2. §. 24.

g) Densissimam DD. nubem, qui hac de re testantur, adfert HARPRECHTUS *l. c. cap.* 4. §. 69. Plures quoque eorum allegat STRUVIUS *Exercit. XXXVI. th.* 30. *ibique Müllerus.*

h) Uti id testatur BRAUNIUS, Vir praxeos Argentoratensis peritissimus, in libro Mscto *de Arte Notariatus Lib. II. Cap. III.* §. 3. *seqq.*

conditione aut ex die oneravit, atque non obſtante hac prohibitione, liberi praeter Legitimam Trebellianicam quoque deducere queant. *i*)

§. III.

Hinc inde quoque in fideicommiſſo puro, imprimis in Gallia.

Non tamen deſunt, ut jam monuimus, alia loco ac Tribunalia, quae diſtinctionem iſtam inter fidei. commiſſum purum & non purum, utpote & naturali aequitati, & menti Juris Canonici contrariam, hac in quaeſtione nunquam receperunt, aut hodie ſaltem non amplius ſequuntur, adeo, ut ibidem integrum ſit liberis fideicommiſſo etiam puro gravatis, praeter Legitimam Trebellianicam quoque deducere; *k*) quod ipſum imprimis de foris Galliae dicendum. Olim quidem, imo adhuc ſub initium hujus ſeculi, praxis Galliae hac in re, dubia atque incerta, ſaltem non uni-

i) BRAUNIUS *l. c.* §. 6. qui vero hic ſibi parum conſtat, dum ſtatuit in fideicommiſſo puro Patrem poſſe liberis detractionem Trebellianicæ inhibere, cum tamen eam juxta Praxin Argentoratenſem in fideicommiſſo puro locum non habere paulo ante ſcripſerit.

k) Nonnulla eorum indicat HARPRECHT *l. c. Cap. II.* §. 22. STRYKIUS *de S. A. J. Diſſ VII. Cap. I.* §. 28. & LEYSERUS *Medit. ad ff. ſpec.* 405. *m.* 2.

uniformis fuiſſe videtur. *l*) Omnem vero dubitationem circa hanc quaeſtionem e medio tandem ſuſtulit *Ordinatio Regia de Teſtamentis*, a. 1735 promulgata, quae Art. LVI. duplicem detractionem non tantum liberis, ſed & aliis omnibus, quibus Legitima debetur, ſi fideicommiſſo fuerint onerati, ſimpliciter & absque omni diſtinctione conceſſit. Verba laudati Art. LVI. haec ſunt: *Ceux, qui ont Droit de Légitime, & qui auront été inſtitués héritiers, pourront faire detraction de la quarte Falcidie ſur les legs, & de la quarte Trebellianique ſur les fidéicommis, & retenir en outre leur Légitime.* Cumque adeo Ordinatio Regia hic minime diſtinguat inter fideicommiſſa pura & conditionata aut ex die relicta; lege autem non diſtinguente, nec noſtrum ſit diſtinguere; haud dubie inde conficitur, quod hodie in Gallia liberis in utroque caſu, tam in fideicommiſſo puro, quam in non puro, duplex detractio & Legitimae & Trebellianicae competat. *m*) Permittit tamen dicta Ordinatio Regia teſta-

l) Uti vel ex iis adparet, quæ docet SCIPIO du PERIER *dans les queſtions de droit* (Toloſæ 1721) allegatus a LEYSERO *l. c.* affirmans in Parlamento *Provinciæ* duplicem detractionem etiam in fideicommiſſo puro admitti; in aliis autem plurimis Curiis Galliæ ſupremis adverſam opinionem receptam eſſe. Conf. quæ de praxi Galliæ habet HARPRECHT *l. c. Cap. II.* §. 22.

m) Add. dictæ Ordin. Regiæ Articuli LVII. LVIII. & LIX. in

testatori, ut detractionem Falcidiae aut Trebellianicae prohibere possit, statuitque, ut tunc ii, quibus Legitima debetur, hanc solam retinere possint, cessante Falcidia aut Trebellianica, dummodo testator ejus detractionem disertis verbis prohibuerit. Art. LX. *Sera néanmoins permis á tous testateurs de deffendre par leur testament ou par un Codicille postérieur, de retenir les dites quartes Falcidie & Trebellianique conjointement avec la Légitime, auquel cas ceux, qui ont Droit de Légitime, auront seulement le choix entre la detraction des dites quartes, & de celle de la Légitime; à moins que le testateur n'en eut autrement ordonné, en les réduisant à leur Légitime; & la disposition du présent Article aura lieu dans tous les cas portés aux Articles LVI. LVII. & LVIII. deffendons aux Juges d'avoir égard à la dite prohibition, si elle n'est faite en termes exprés.* Quae dispositio cum & ipsa generalis sit, ad omnes eos pertinens, qui Jus petendi Legitimam habent, satis clare docet, quod in Gallia Parentes etiam eo in casu, si liberos fideicommisso onerarunt, detractionem Tre-

in quibus duplex hæc detractio etiam ad testamentum clausula codicillari munitum, nec non ad testamentum ob præteritionem ejus, cui Legitima debetur, ruptum aut rescissum, imo plane ad testamenta maxime privilegiata, etiam ad militaria, extenditur & adplicatur.

Trebellianicae prohibere possint, & quod tunc liberi Parentum voluntati stare teneantur, nec duplicatam partem detrahere possint, sed tantum electionem habeant, utrum Legitimam, an Trebellianicam retinere velint; nisi & hanc electionem parentes ipsis ademerint, jusserintque eos Legitimam accipere.

§. IV.

Usus Fori Herbipolensis.

Vidimus hucusque dispositionem Juris Canonici, quod optimis rationibus subnixum liberis fideicommisso gravatis, duplicem detractionem concedit, in praxi plerorumque locorum, vel simpliciter, vel saltem secundum quid & sub distinctione, etiam contra Jus Romanum fuisse receptam, hodieque obtinere. Nunc coronidis loco dispiciendum quoque erit, de usu, quem haec Canonum dispositio in dulcissima patria, in foro, inquam, *Herbipolensi*, habeat. Quin in Franconiae ejusque Metropoli Jus Canonicum eadem praerogativa gaudeat, quam eidem supra prae Justinianeo vindicavimus, non facile quisquam negaverit. Nihilominus tamen decisio Juris Canonici, quae liberis fideicommisso gravatis duplicem detractionem permittit, in Ducatu Franconiae nunquam fuit recepta, neque etiam facile recipi potuit, siquidem Jura provincialia Franconiae liberis adeo prospexerunt, ut a Parentibus fideicommisso vix onerari,

adeoque

adeoque nec duplici detractione opus habere possint. Scilicet quamvis Jus Romanum in favorem liberorum varia media introduxerit, quibus ipsi ad successionem in bona Parentum, saltem ex parte venire possint; quamvis etiam Jus Canonicum haec liberorum commoda multum auxerit atque ampliaverit, dum ipsis fideicommisso gravatis duplicem detractionem concessit; tamen magis omnino atque pinguius liberis hac in re prospexit cavitque Jus Provinciale Franconicum. Varia quippe singularia illud constituit de Legitima liberorum, quae quidem peculiarem commentationem atque laudationem mererentur, quae tamen, cum ad finem hujus speciminis Academici properamus, nonnisi in compendio nobis sistere licet. *n*) I. Jure Franconico Legitima liberorum, non uti Jure Romano, triens est aut semis, pro diverso numero liberorum; sed omnino Bes, sive octo unciae, aut duae tertiae, quas liberi titulo Legitimae ex bonis tam patris, quam matris, accipere

n) Et quidem ex ipso Jure Provinciali *Ducatus Franconiae*, quod a. 1618. a JOHANNE GOTHOFREDO, *Episcopo Bambergensi ac Herbipolitano* denuo publicatum fuit, sub titulo: *Hochlöblichen Stifts Würtzburg und Herzogthums zu Francken Kayserliche Landesgerichts-Ordnung.* Edidit illud quoque Ill. a LUDOLPH., atque *Observationibus forensibus P. III. n. 1. subiunxit.* *

* LVDOLPHVS tantum partem tertiam edidit.

pere debent, & quidem indiſtincte, ſive plures fuerint, ſive pauciores, deducto tamen prius aere alieno. o) II. Hanc Legitimam liberi Jure Franconico non ſolum poſt mortem Parentum ex ipſorum haereditate conſequuntur, verum eandem quoque pluribus in caſibus a vivis etiamnum Parentibus, etiam invitis petere ac exigere poſſunt. p) III. Si liberi a vivis Paren-

o) Verba Juris Prov. *Franconici P. III. tit.* 29. ita ſonant: *Obwolen nach beſage der geſchriebenen Kayſerlichen Rechten, die Legitima, ſo den Kindern von der Eltern Güter gebühret, nach Anzahl derenſelben Kinder, das dritte oder halbe Theil gerechnet wird, ſo iſt und hält man doch nach dem Landrecht und Gebrauch unſers Herzogthums zu Francken für aller Kinder, deren ſeyen gleich viel oder wenig, Legitima und Pflichtstheil, zwey Drittheil, die man ſonſten gemeiniglich das Zweytheil nennet, aller väterlichen und mütterlichen Haab und Güter, wo gleich die herkommen . . . Jedoch müſſen vor allen Dingen aus gemeinem Gut die Schulden bezahlet, oder allen Theilen, den Eltern und Kindern in ihren Dritt- und Zweytheil zugetheilet werden; dann dieſe der Kinder Legitima oder Zweytheil iſt davon nicht gefreyet, ſondern wird erſt nach Abziehung der Schulden gerechnet.*

p) Jus Provinc. *Francon.* P. III. tit. 31. ubi duodecim caſus recenſentur, in quibus Parentes etiam ſuperſtites, liberis legitimam præſtare tenentur; quales liberi deinde dicuntur *abgetheilte* oder *abgefundene Kinder*.

Parentibus Legitimam nondum acceperunt, tunc Parentes in ultima, quam condunt, voluntate, ipsis dictam Legitimam non tantum relinquere tenentur, nisi justas habeant eos exhaeredandi causas, *q*) sed nec de reliqua tertia bonorum suorum parte disponere possunt, nisi in commodum ipsorum liberorum, aut in favorem piae causae: ut adeo quoad hanc tertiam partem Parentes liberos in favorem extranei fideicommisso gravare nequeant. *r*) IV. Si vero Parentes

q) Quæ recensentur *ibid. P. III. tit.* 50. ac eædem ferme sunt, quas JUSTINIANUS Imp. *in Nov.* 115. *c.* 3. definivit.

r) Verba Juris Provinc. *Franconici P. III. tit.* 39. §. 16. *& seqq.* hæc sunt: *Die rechte natürliche Eltern mögen gleichwol ein Testament unter ihren Kindern aufrichten, auch einem oder mehr unter denselben, die sich vielleicht besser und gefälliger als die andere gegen ihnen verhalten, und um dergleichen Ursachen willen, auch vor gethaner Abtheilung, ihr ganz Dritttheil, oder etwas davon, ihrem Wohlgefallen oder Gelegenheit nach, zu einem Vortheil vertestiren und vermachen. Desgleichen auch ihre arme Freunde, Gutthäter und Förderer mit solcher ihrer Legitima bedenken, aber andern Personen, ohne vorgehende gründliche Abtheilung, etwas zu verschaffen, sollen sie nicht Macht haben. Jedoch soll* ad pias causas, *um gottseliger milden Sachen, und ihrer Seel Heil willen, von solchem ihrem Dritttheil, auch vor der Abtheilung, zu testiren zugelassen seyn.*

tes adhuc superstites liberis Legitimam jam tradiderunt, atque ita eos quoad bona a se separarunt, tunc de residua tertia bonorum parte, ut & de iis, quae post separationem liberorum acquisiverunt, libere disponere possunt, etiam in favorem extranei, & quidem vel pure ac simpliciter, vel etiam sub onere fideicommissi, liberis vero nihil amplius relinquere tenentur. *s*) Cum autem eodem Jure Franconico, quoque non minus, ac Jure Romano, cautum, ut heres quicunque, etiam extraneus, si fideicommisso universali ultra dodrantem gravatus, quartam Trebellianicam deducere possit; *t*) vix dubitari potest, quin

s) Ibid. P. III. Tit. 39. §. 18. *Wann die Eltern die Kinder von sich zu Grund hinvveg und abgetheilt, haben dieselbige Eltern Macht, ihr ganzes Drittheil, und vvas sie vveiter bekommen, ihrem Gefallen und Willen nach zu verschaffen und zu verteftiren, und seynd den Kindern etvvas vveiter zu lassen oder zu verschaffen, nicht pflichtig.*

t) Ibid. P. III. tit. 47. §. 3. *Damit aber dieselbige instituirte Erben sich nicht zu beschvveren, oder des Testaments zu entschlagen, also auch des Testirers letzten Willen ersitzen zu lassen Ursach hätten; so ist Unser Will, dass zu Erhaltung der letzten Willen und Testamenten, dem eingesetzten, und also mit Restitution der Erbschaft beschvverten Erben, vvofern ihm anderst durch*

quin & filius hoc ultimo in caſu a Patre haeres ſub onere fideicommiſſi inſtitutus, Trebellianicam retinere poſſit, verum ita, ut eam ſolam detrahat; de Legitima enim, cum hanc a vivo jam Patre acceperit, tunc quaeſtio amplius moveri nequit; ut adeo ex his omnibus ſatis pateat id, quod paulo ante diximus, *duplicem detractionem, quam Jus Canonicum liberis fideicommiſſo gravatis tribuit, in Ducatu Franconiae atque in foro Herbipolenſi nullum habere locum.*

durch den Teſtatorn nicht eine ſonderbare Ergötzlichkeit verordnet, zum wenigſten der vierte Theil der ganzen Erbſchaft, in Rechten, Trebellianica *genannt, nachdem alle Schulden zuvor davon bezahlet, oder abgezogen, gefolget und gelaſſen werden ſolle.*

BSB Bayerische StaatsBibliothek
MDZ Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Schneidt, Joseph Maria, 1727-1808

Thesaurus Iuris Franconici Oder Sammlung theils gedruckter theils ungedruckter Abhandlungen, Dissertationen, Programmen, Gutachten, Gesätze, Urkunden etc. etc., welche das Fränkische und besonders Hochfürstlich-Wirzburgische Geistliche, Weltliche, Bürgerliche, Peinliche, Lehen-,
Bd.: 1,4

Wirzburg (1787)

J.germ. 178-1,4/6
urn:nbn:de:bvb:12-bsb10552591-1
VD18 80366376-001